

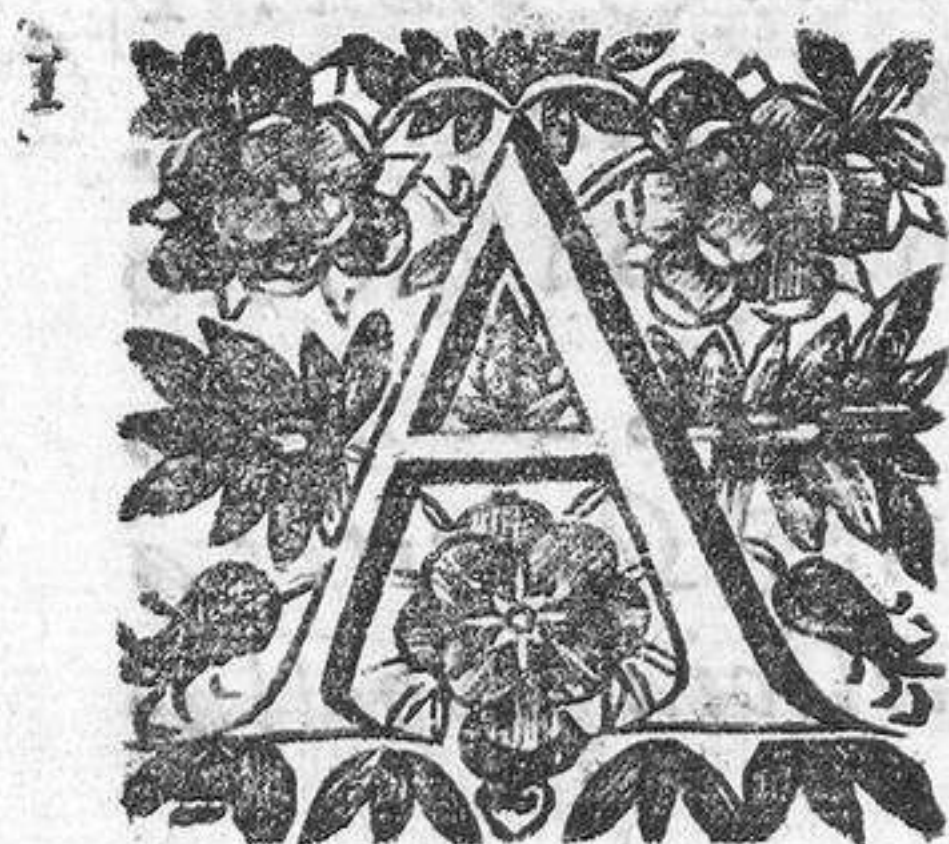


IESVS, MARIA, IOSEF.

# IN PROCESSV PETRI GONZA- LEZ DE AGVERO.

SVPER INFANZONIA.

Pro bono iure Exponentis.



1 VIENDO de probar Don Pedro Gonzalez de Agüero, su Infançon-  
nia, è ingenuidad por grados, y en  
propriedad; Citò por la Corte de  
V.S.I.al Regio Fisco, y Vniuersi-  
dad de Villarroya. Assignosele el  
termino ordinario, para hazer su  
probança: Y auiedo alegado tenia testigos en los Rei-  
nos de Castilla, en el Lugar de Agüero: obtuuo cõ pli-  
ca de articulos letras, in iuris subsidium, dirigidas al  
Iuez del Territorio, y seruatis seruandis, en presencia  
del Iuez se abrió la plica, se recibieron testigos sobre  
lo articulado en ella, que es lo siguiente.

2 Da principio a su inclusion el exponente, y prue-  
ua el Casal material, y formal de su familia; diziendo,  
q en los Reynos de Castilla, en las Asturias de Obie-  
do, y Comunidad de Transmiera, ay vn Lugar llama-  
do Agüero, en el qual demas de 250. años, se hallan



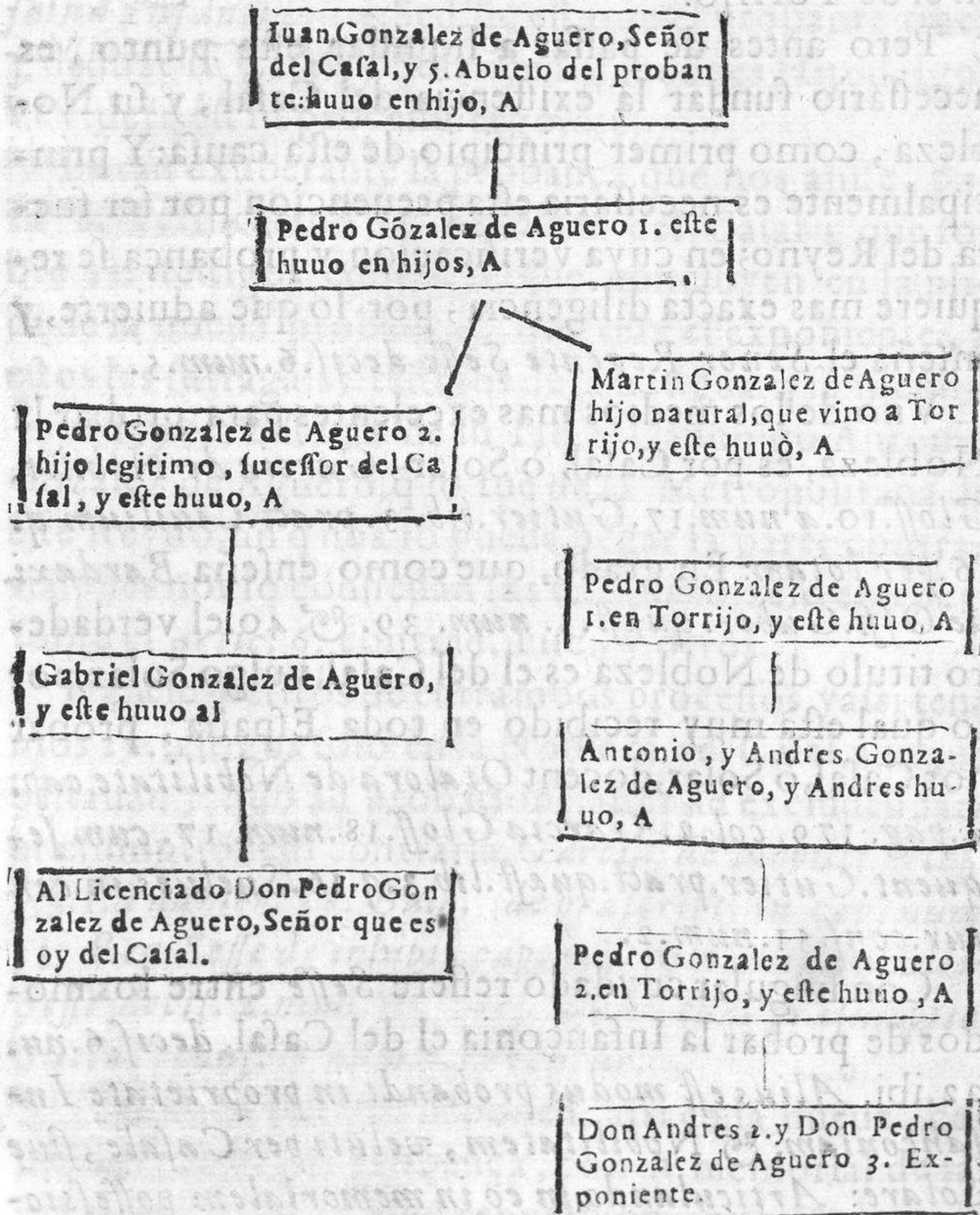
vestigios antiquísimos de vn Palacio derruido, que fue de los Mayorazgos de la Familia de los Agueros: y que en los limites, y heredades de aquel, se halla subrogado otro, que ha sido continuada habitacion de los desta Familia, gozando sus poseedores perpetuamente de Caualleros, è Hijosdalgo. Está probado sin contradicion.

3 Verifica sobre el art. 4. con los testigos 1. 2. 3. 6. 7. y 8. de la plica, que de tiẽpo inmemorial en dicha Merindad, ay tradiciõ antiquísima descensiva de vnos à otros, que los Señores deste Palacio, fuerõ los fundadores del dicho Lugar de Agüero; al qual como tales dieron, è impusieron el nõbre, y apellido de su Familia; circunstancia, que acredita su Nobleza con muy singular realze, por lo que dexò escrito. *Iust. in S. sed ius quidem Civile inst. de iure nat. gent. & civil.* Y lo que enseña *Cujatio in nottis, & Fabro in Papin.* de la Nobleza, y lustre que con su fundacion dio Romulo a su posteridad. *Nobiles, & Patricij, Romani, à Romulo fundatore Nobilitati sunt, & Quirites à Quirino Romulo, teste Brisonio gentilicia appellatione illustrati fuerunt.*

4 Prueua su inclusion haziendo Señor del Casal a su quinto Abuelo, que fue Iuã Gonzalez de Agüero, del qual procediò Pedro Gonzalez de Agüero primero. Que huuo en Doña Maria Gonzalez de la Gandara, a Martin Gonzalez de Agüero, que vino al Reyno de Aragon al Lugar de Torrijo. Y este del matrimonio, que contraxo con Maria Lacal, huuo a Pedro Gonzalez de Agüero primero, en Torrijo: y este huuo en Maria Lazaro a Antonio, y Andres. Andres en Catalina la Sierra, a Pedro 2. Este en D. Regula de Vera, a D. Pedro 3. probante, y a D. Andres su hermano.



5 Profigue en el articulo 18. la descendencia de los  
 fucceffores, y poffedores del Cafal: diziendo, que Pe-  
 dro 1. padre natural que fue de Martin , tuuo en hijo  
 legitimo , y natural a Pedro 2. Que pedro 2. tuuo a  
 Gabriel, y este a Pedro 3. Señor q̄ oy es del Cafal. Ha-  
 zefe demonstracion de esta descendencia con el ar-  
 bol siguiente.



6 Respecto de la descendencia, è inclusion del pro-  
 bante hasta Martin, que fue el primero, q̄ vino a Ara-  
 gon, no ay dificultad alguna, ni la oppone la parte cõ-  
 tra-



traria; como ni tampoco, respecto de la descendencia legitima, que corre desde Iuan Gonzalez de Agüero Petrucio, hasta el Licenciado Don Pedro Gonzalez de Agüero Señor, que oy es del Casal.

7 Toda la dificultad pues está, respecto de la inclusion, y filiacion de Martin Gonzalez de Agüero, que dezimos vino a Aragon al Lugar de Morata, y parò en el de Torrijo.

8 Pero antes de passar a liquidar este punto, es necessario fundar la existencia del Casal, y su Nobleza, como primer principio de esta causa: Y principalmente es necessaria esta preuencion por ser fuera del Reyno; en cuya verificacion, y probança se requiere mas exacta diligencia; por lo que adierte, y enseña el Señor Regente Sesse decis. 6. num. 5.

9 Vno de los medios mas excelentes para probar la Nobleza, es por Casal, ò Solar; *Garcia de Nobilit. Gloss. 10. à num. 17. Gutier. lib. 3. pract. Ciuilium q. 16. per totam*: En grado, que como enseña *Bardaxi de Offi. Guber. quest. 3. num. 39. § 40.* el verdadero titulo de Nobleza es el del Casal, vulgo Solar, por lo qual está muy recibido en toda España, probar por Casal, ò Solar, docent *Otalora de Nobilitate cap. 4. pag. 179. col. 2. Garcia Gloss. 18. num. 17. cum sequent. Gutier. pract. quest. lib. 3. q. 16. Suelues in censur. cons. 51. num. 2.*

10 Con singular cuydado refiere Sesse entre los modos de probar la Infançonia el del Casal, decis. 6. nu. 22. ibi. *Alius est modus probandi in proprietate Infançoniam, § Nobilitatem, veluti per Casale, siue Solare: Articulado in eo in memorialem possessionem Nobilitatis eorum, qui in eo nati sunt, § seu ab eodem descendunt, nam hoc edocta, § probata des-*



5

*cendentia litigantis ex eodem Casali iudicabitur Infantio, & Nobilis in propriete.*

11 Y se reconoce por Foral proposiciō en este Reyno, *For. fatigatus tit. de conditione Infantionatus*, ibi: *Et suum Casale ostendant, si necesse fuerit a quo sua processit ingenuitas: & For. 2. quomodo quis debeat suam Infanconiam saluare, obser. item 4. de salua Infantionum.* Sed sic est, que el probante trae, y deduze su Casal, y Solar de Infançones Hijodalgo, vt videre est in processu: ergo, &c.

12 Es tan exuberante la probança que nos asiste, para la verificacion, y Nobleza del Catal; que sobre 11. testigos contestes, que concluyen en la plica de la nueua probança, que trae el exponente, a estos les sufragā 15. testigos de la antigua, q se incho año 1595. a instācia de su Tio el Canonigo Antonio Gōzalez de Agüero, q lo fue de la Metropolitana de este Reyno, sin q nos lo pueda negar la parte contraria; pues nos lo confiesan sus testigos. dizelo el *test. 3.* sobre el *artic. 6.* contrad. Fisc. y otros.

13 Hazese meritos de entrambos processos, y assi tenemos 28. testigos solo en la Nobleza del Casal, aunque bastauan 3. duo ad probationē, alter ad excludendam præsumptionem contrariā, *Garcia de Nobilit Gloss. 2. §. 1. à numer. 38. Balb. de prescript. in cap. num. 53. Reg. Sesse de inhibit. cap. 5. §. 10. numer. 10. idem Sesse decis. 2. num. 10. vers. Unde cum præsumptio, Suelues cons. 51. num. 7. in centur.*

14 Todos los testigos deponen, assi en la nueua, como en la antigua probança, con in memorial de fama publica, y comun reputacion, que es el modo mas legitimo de probar la Nobleza, como enseña *Mascar. de probat. concl. 194. num. 8. Menech. de arbitr.*



*bitr. casu 170. num. 140. Et de presumpt. lib. 6. praesumpt. 60. Gutierrez praest. lib. 4. quaest. 17. numer. 5. exornat. Scobar de purit. Et nobil. quaest. 9. sess. 2. nu. 2.* Y es la razon la que diò Gutierrez en el lugar citado, diziendo: que como la Nobleza consiste en la reputacion, y opinion comun de los hombres. *Ab illa quoque sola reputatione debet constitui.* Ponderalo mas en el *num. 6.* del mismo lugar, donde dize: *Quod communis existimatio in hoc est magis, quam lex. exornat. Otalora de Nobilitate part. 3. cap. 6. num. 6. Et 7.*

15 Con que parece queda sin duda la parte de la Nobleza del Casal, y quando la huuiera, nos facara de ella el test. 14. sobre el art. 13. del contradictorio Fiscal, que por ser producido por la parte contraria merece todo credito por la regla *testis productus contra producentem, ad l. cū praeum, C. de deliberali causa*: Dize pues este testigo: *Que auiendo se le ofrecido ir à Castilla por ciertos negocios, llegó al Lugar de Agüero, y tubo muchas noticias del Casal de los Góñez de Agüero, y como era muy sumptuoso, y la familia muy principal (y aun dize mas) que por curiosidad vió el Casal, y Palacio, y las Armas que en las paredes dél: si quiere en una esquina dellas están fixadas: Circūstancia, que arguye calificacion de Nobleza, Tiber. Decian cons. 7. nu. 33. Et 34. Gutierrez lib. 4. praec. Ciu. quaest. 16. num. 43. Rota decis. 290. nu. 6. 8. Et 9. apud Farin. lib. 2. Lamber. de iure patr. lib. 1. quaest. 5. princip. art. 4. num. 2. Et 8. Molin de Hisp. Primog. lib. 2. cap. 14. nu. 6. Guardioli tract. de la Nobleza de España c. 14. Rota apud Ludouis. decis. 463. numer. 5. con que parece queda bien fundado el Casal.*



- 16 Resta aora el probar, y verificar la filiacion de Martin 1. que vino a Aragon, que se prueba sobre el articulo 10. de la cedula del exponente.
- 17 Para cuya verificacion suppongo, se reconoze apud DD. por principio juridico, que la filiacion, y descendencia: directè probari nequeunt, *ex l. Lucius 33. ff. de condit. & demonst. l. filium 6. ff. de his qui sui, vel alieni iuris sunt*: plura congerit Escobar de purit. & Nobilit. i. part. quest. 9. §. 4. num. 5. Y Mascardo se alargò a dezir, que era imposible el probar la filiacion *conclus. 787. num. 5. & conclus. 781. num. 3. Menoch. de arbitr. casu 86. numer. 88.* y otros muchos. Y es la razon, porque huiusmodi qualitates scilicet filiatio; consanguinitas, & descendencia, sunt invisibiles, & fantasticæ, nec substantia aliqua visibilis, sed attributa accidentalia variabilia, & sic sub nullo corporis sensu cadere possunt: Latè Escobar de puritate, & Nobilitate probat. i. part. quest. 9. §. 4. numer. 5. & sequenti, & §. 2. ex numer. 27.
- 18 De aqui naze, que aunque regulariter, no pueda el testigo depolar, si solo de lo que aliquo ex sensibus corporeis percepit: dum præsentialiter adfuit negotio, *ad tex. in l. testium 18. vers. nisi quinque, C. de testibus capitul. tan literis 33. eodem titul.* Pero esta regla tiene limitacion en las causas, y cosas, que de su naturaleza son difficilis probationis, en estas admitio el drecho: la que se haze con testigos de auditu, *ex adductis per Bald. & DD. in l. si arbiter, ff. de probat. Mascard. conclus. 140. à num. 1. & conclus. 195. à numer. 5. Menoch. de arbitr. cap. 175.*
- 19 Y milita mayor razon, para que pruebe el testigo de



de auditu, quando antiquissimæ ascendentiæ, & filiationis ( como en nuestro caso ) qualitas inquiritur, quæ plerumque ob temporis longinquitatem obumbrari solet, *ex tex. in l. arbiter 28. ff. de probat.* Y es la razon porque el drecho pide la probança conforme la naturaleza de la causa, *Escobar de purit. par. 1. quest. 9. §. num. 13. ibi: Ratio est, quia ius exposcit probationes, secundum naturam cuiuscunque cause, & cum alia sit scientia rei noua, & alia antiqua, & ignota diuersa requiruntur probationes, & in nobis, quarum scientia ex visu esse potest, testes de visu ius requirit; in antiquis verò, cum non ita sint, qui ea nouerint leuiore sufficiunt, probationes, & testes de auditu maiorum sufficient exornat. Menoch. de arbitr. casu. 155. Petra de fideicommissis quest. 11. num. 55.*

20 His prælibatis: la filiacion se prueba sobre el artículo 10. con los testigos 1.3.4.5.6.7.8.10.11. y 12. de la plica: todos deposan concluyentissimamente de fama publica, & auditu antiquorum, quos nominant, que es el medio con que ex communi voto DD. se prueba todo hecho antiguo, ad tradita per *Gartiam de Nobilit. Gloss. 18. §. 1. numer. 2. ibi: In antiquis omnes uno ore fatentur sufficere testimonium de auditu propter temporis antiquitatem. Exornat. Craueta tractatu de antiquitate temporis part. 1. sec. viso de fama num. 6. facit, text. in l. si arbiter, ff. de probat. & Glossa in l. 1. ff. eodem.*

21 Y es suma equidad, aliàs quedaria impossibilitada la probança en las cosas antiguas, y muy cõforme a razón juridica, q̃ esto se obserue en la verificacion del fecho, q̃ no pudo alcançar la vista de los hombres por la q̃ diò el texto *calicet, ex quadam de testibus, ibi:*

*Cum*



*Cum propter hominum breuem vitam testes de visu deponere non valerent.* Y lo confirma la ley 2. de la partida, tit. 21. partit. 2. ibi: *Cadende alli adelante no se acuerdan los homes.* Punctim Garcia do Nobilit. gloss. 18. §. 1. num. 7. Mascard. concl. 791. num. 9.

22 Califican tambien el articulo de la filiacion 28. testigos de la probança antigua sobre el 26. de aquella. Los 16. deposan en la plica de Castilla, y los 12. en Aragon, deposan de auditu tan inmediato, que los de la plica dicen, que conocieron a Pedro Gonzalez de Agüero, padre de Martin 1.ª quien oyerõ muchas vezes dezir, que tenia vn hijo natural llamado Martin Gõzalez de Agüero, el qual muy muchachodezia se le fue al Reyno de Aragón al Lugar de Torrijo, y que se lamentaua muchas vezes del caso. Y sobre auerlo oido a su mismo padre, depoen de auditu de otras muchas personas que le conocieron, y tuuieron por tal con fama publica.

23 Para verificar la filiacion, es la probança mas calificada, que puede auer, la confesion del padre, per nominationem filij l. 1. §. toto tit. ff. de liberis agnoscendis, §. alendis, DD. in l. Lucius 83. ff. de cond. demonst. Aun el esclauo cõsigue libertad, si cum filium nominauerit patronus, dixo Iust. in §. fin. inst. de adoptionib.

24 Y aunque sca assi, que la cõfesion del padre per nominationẽ filij, plenẽ probet filiationem; pero no al contrario, cõ negarla quedará improbada por la razon, que dãn los DD. que el padre potest filio prodesse; nocere tamen non potest, l. 1. §. Iulianus in fin. ff. de liber. agnosc. §. alẽd. iuncta etiã l. 1. §. si quis, §. §. sed §. si quis, ff. de carb. edictio, l.



*in criminibus, Si ad questionem, ff. de questionibus, l. penult. ff. de curatore furiosi.*

25 Y esta Dotrina procede muy en terminos de filiacion ; porque al padre se le cree , quando reconoce, y confiesa, aliquem suum filium esse: pero no quando lo niega; porque se presume sospechosa la negacion , vt se liberet ab alimentorum præstatione , y otras cargas que como padre le siguen: *Ex tex. l. si quis 5. S. 1. si vel parens, & S. si mater, ff. de liberis agnoscendis, & alendis, l. legatis 6. S. fin. ff. de alimētis legatis, l. verbum. victus 43. ff. de verb. signific. l. penul. C. de alendis liberis apparent.*

26 Por esta razon, quando el padre reconoce, y confiesa la filiacion, le dà la ley muy entera fe, y credito, porque supone, que impelido de la razon , y derecho natural de padre, toma a su cargo las obligaciones que como tal le impone la mesma ley: Y esta no presume , que voluntariamente se quiera grauar; y assi como de la dicha confesion, non capiat lucrum, sed imo damnum, por esta causa tiene el padre en este punto , muy executoriado el credito, facit *tex. in l. miles 11. S. que propter, ff. ad leg. Iul. de adult. tenent Bart. Ias. in S. fin. inst. de adopt. & in l. transactione 26. C. de transact. Menoch. lib. 6. præsumpt. 55. num. 9. Otalora de nobili. 2. part. 3. partis cap. 9. num. 16. Annaeus Robertus lib. 2. nostrum iudic. cap. 18. Et in nobilitatis causis idem multis, probat Fab. de Anna. cons. 17. num. 22 & cons. 80. num. 11. lib. 1. Et in puritatis materia late, & doctè comprobat, & exornat Valenzuela cons. 90. à n. 86. cum pluribus sequentibus.*

27 Accedat dictis, matris confessio, como muchos testi-



testigos en la probança antigua deponē, se lo oyerō dezir, y cōfessar: esta confesion llaman los DD. *liquida probatio*, quia mater sēper est certa, *l. quia semper, ff. de in ius vocando, l. vulgo concepti, ff. de statum hominum, Masc. de probat. concl. 783. Ant. Pich. in §. 6. num. 27. in princ. institut. de haredit. qua ab inst. deferuntur.*

28 Accedat, quod filiatio illegitima, segun en señan los DD. para su verificaciō, minorem exquirat probationem, *Masc. de probat. concl. 791. num. 11.*

29 Accedat, quod filiatio probatur, plene testibus de auditu, docet *Escobar de purit. & nobilit. q. 9. §. 4. num. 1. cum sequentibus*, qui multos allegat.

30 Accedat, quod in antiquis sola fama probat filiationem, *Couarr. in epist. 2. p. cap. 8. §. 3. nu. 9. in fine, Masc. de probat. concl. 791.* Et dicitur antiqua filiatio illa, quæ sexaginta annos excedit, docet *Palaez de maiorat. 1. p. q. 45. nu. 16. Escobar de nobilit. p. 1. q. 10. §. 2. num. 3. s. 7. & 9.* Y en esta filiación yà quando se incohò la probança contigua, auian corrido mas de noventa años, como cōsta en processo: Con que tiene total satisfacion la duda inter informandum exagitata, de no auer depofado los testigos en la antigua, el ver tratar a Martin como hijo en casa de su padre: aduirtiēdo, que estos mismos testigos, que dizen, oyeron al padre confesar la filiacion de Martin con mucho sentimiento de su ausencia, deposan tambien de auditu de sus mayores, que dezian lo conocieron, y vieron tener, tratar, y reputar como hijo en su casa, y Palacio de Aguero: con que la probança es todo quāto puede ser, y admite la capacidad del tiempo en que deposan.



- 31 Accedat, que en la probança del exponente sobre la fama publica, en que la mayor parte de los testigos contestan; concurren las confesiones de padre, madre, hermano, y sobrinos. Y assi hazē vna liquidissima, è indubitable probança; pues cōcurren tantas circunstancias, y adminiculos juntos, no obitante que algunos de ellos a solas bastauan, como queda probado.
- 32 Accedat tandem, la consecuencia, y verosimilitud con que nuestros testigos deposan, q̄ es circunstancia, que les atribuye mayor credito, vtp̄ DD. *Rebuff. tit. de probat. test. num. 25. Rolan. à Valle cons. 24. num. 55. lib. 1. & cons. 27. num. 27. lib. 3. Anton. Castr. de testib. concl. 4. nu. 28. lib. 1. Andr. Tiraquell. in praef. l. si unquam, C. de reuocand. donat. Menoch. de retinend. poss. remed. 3. num. 721. Mascarr. de probat. concl. 1364.* Con que parece queda a todas luces claro, è indubitable el articulo de la filiacion.
- 33 No son de omitir los que depusaron en Çaragoça por ser tan inmediatos, que dizen oyeron dezir al mismo Martin 1. que descendia de las Asturias de Obiedo, y de vna Casa muy principal, y que siendo niño se vino al Lugar de Morata, y de alli al de Torrijo: Ya se vee que a los mismos, que le alcançaron, y conocieron, si fuera de la Familia de los de Torrijo, no podia dar à entender era estrangero. Y assi haze vn graue adminiculo el enlaçamiento, y contestacion de estas dos probanças, y el ver que la primera renouò las memorias, para que los testigos de la 2. ayan podido depotar de auditu muy verosimil.
- 34 El volato de Martin 1. se prueba sobre el art. 14.



13

cō los testigos 1.2.3.4.5.6.7.8.9.10.11.12. de la pli-  
ca moderna concluyen, q oyeron a los antiguos q  
nōbrā, que Martin Gonzalez de Agüero, siendo mu-  
chacho de poca edad, se salió de casa su padre, y se  
vino a Aragón, y q viuió en el Lugar de Torrijo, don-  
de contraxo matrimonio, y que de allí se comuni-  
caua con su padre, y hermanos, escriuiendoles, y  
embiandoles algunos presentes en reconocimien-  
to de la filiacion. Concluyen, y dān razon de su  
dicho; diziendo lo saben de *auditu maiorum*, que  
lo afirmauan por cosa muy cierta, y notoria; sin a-  
uer entendido cosa en contrario, ad tradita per *Farinac. de oppos. cont. dic. test. q. 69. a num. 125.*

35 De los testigos referidos el 5. a mas de que cō-  
cluye con todos, dize algunas circunstancias, que  
merece ser oido, por ser el Señor del Casal, y por  
consequente mas noticioso de la Familia. Que siē  
pre en los consanguineos de la parentela son mas  
infalibles estas noticias, *ex tex. in l. octavi gradus*  
*9. §. fratris filius, ff. de unde cognati*, comprobat  
*text. in l. quidam 15. ff. de probat. exornat Felin. in*  
*cap. tuas 10. sub num. 12. §. 2. restringe, vers. Et li-*  
*cet contrarium de testibus, Farin. decis. 405. num.*  
*4. tom. 1. Ruinus cons. 141. num. 10. lib. 5. Cephalus*  
*cons. 192. num. 38.*

36 Dize pues este testigo: Que tratando con Ga-  
briel Gonzalez de Agüero su padre, de lo que el  
articulo refiere, le oyó dezir, que auia tenido mu-  
cha noticia de Martin Gonzalez de Agüero, por  
lo que auia tratado del dicho Martin con su pa-  
dre, y Agüelo deste testigo, y que auia entendido  
de ellos, que era verdad, cosa muy cierta, y sabida,  
que dicho Martin siēdo muy muchacho se fue del



*Palacio de Agüero al Reyno de Aragon, y q̄ auia hecho su morada en Torrijo, despues de auer habitado en otro Lugar de dicha Comunidad, y que en Torrijo contraxo su matrimonio, y se tratava con sus deudos, y que todo ello auia sido cosa sabida, cierta, y notoria, entre ellos, y otras muchas personas. Ponderese sobre el ser este testigo Señor del Casal, el nombrar antiguos a su padre, y aguelo, tan dignos de entera fe, y credito, por ser de Familia y à Noble, con notoriedad, y consanguineos no interesados en la causa, ad tradita per Escob. de purit. & nobilit. q. 11. par. 1. §. 2. nu. 24.*

37 Ponderan mucho los DD. quan auentajada se les deue dar a los testigos de la parétela, ad probandā filiationē, & descendētiā quādo no son interesados en la causa (como en nuestro caso) y resuelven, se les deue dar credito con gran prelación a todos los estraños, y dió la razon *Mascardo de probation. concl. 1035. nu. 20. quia scilicet isti testes melius suam stirpem scire presumuntur, Gratian. discept. 537. num. 13.*

38 Previene *Escob. de purit. p. 1. q. 9. §. 2. n. 25.* la diferencia q̄ se deue obseruar in admitendo testimonio cōsanguinei; porque, ò es ad probandam nobilitatem, ò es ad probandam descendentiam, & filiationem, en el primer caso de ninguna manera se deue admitir, por el interes que se considera, respecto de toda la Familia: pero en el segundo (que es el nuestro) como cesa este interes; los consanguineos deuen ser admitidos, con prelación a los demas testigos, quia illi testes sunt aptiores, qui factū de quo quæritur melius scire possunt, *ex text. in l. eos testes 5. C. de testibus, l. curent Magistratus*



15

16. ff. eodem tit. Supuesta la distincion referida, se ajustan bien las dotrinas alegadas.

39 Sufragan la probança del exponente sobre los 12. testigos de la plica: 2. 9. testigos; mas los 13. depo-  
san en Çaragoça, y los 16. por comisiõ, en los Luga-  
res de Torrijo, y Villarroya.

40 De estos el testigo 2. que es Mossen Iuan Mar-  
tinez Presbitero, depola en Çaragoça, que tra-  
tando con sus antiguos que nombra, les oyò de-  
zir, que ellos tenían noticia, y sabian por lo que  
auian oydo, y entendido de sus mayores en diuer-  
sas conuersaciones; que dicho Martin Gonzá-  
lez de Agüero, era natural del Lugar de Agüero,  
y q̃ siendo hõbre moço se salió del Casal de Agüe-  
ro, y vino a Aragon, al Lugar de Morata de Xilo-  
ca, donde habitò algũ tiẽpo, y despues se fue a Tor-  
rijo, y alli afirmanan vieron aquel hizo su mora-  
da, y todo lo sobredicho vierõ dichos mayores, auia  
sido publico, y notorio en Torrijo, donde contraxo  
su legitimo matrimonio con Maria Lacal, y del hu-  
uo en hijo a Pedro Gonzalez de Agüero, sin auer  
oido cosa en contrario. Y los testigos 3. 4. y 5. de  
los recibidos en Zaragoça, deponen lo mesmo.

41 El testigo 6. dice: Que aura 35. años, poco mas  
ò menos, que auiendo se casado en Torrijo uno  
llamado Martin de Vera, con Doña Iuana  
de Agüero, que oyò dezir era hija de vn herma-  
no de Andres de Agüero, oyò a uno llamado Die-  
go Garcia en aquella cõuersacion dixo, mucho me  
espanto que se aya casado Martin de Vera con  
Doña Iuana de Agüero, porque es de lo bueno  
de Aragon, y desciende de los Reyes de Navarra.  
Y a esto respondió Francisco Borovia, no tiene ra-



Don Diego García, que esta Señora es tan buena, como el de vuestro Lugar, y los suyos descienden de las Asturias de Obiedo, y del Palacio de los Agueros, y un ascendiente desta Señora se vino de Santander con unos canteros, que vinieron a hazer una obra al Lugar de Morata, y despues aquel se fue a vivir al Lugar de Torrijo, y se casò con una llamada tal la Cal, y que auia hecho muy buena prueba, y lo querian mucho en dicho Lugar, y que auia querido tratar de probar su Infançonia, y que esto lo auia oydo dezir a muchas personas en Torrijo.

- 42 El testigo 9. es Don Pedro Lopez Galban Infançon, Comissario del Santo Oficio, deposa en Zaragoza, y dize, que tratando con el Secretario Rubalcava, que fue de la Inquisicion: y con el Secretario Hermosa, que tambien lo fue de la Inquisicion: y tratando con Martin Porrado Familiar del Santo Oficio, domiciliado en Paracuellos, que todos murieron de larga edad, como dize en su deposicion: En diversas platicas, que con ellos truuvo, les oyò dezir: a saber es al dicho Rubalcava, q̃trattando con uno llamado Pedro González de Agüero de hazerse Familiar, que no podia dexar de asistirle siempre, por ser descendiente de los Agüeros, y pariente de parientes suyos: y al dicho Secretario Hermosa, le oyò dezir, que el dicho Pedro de Agüero, y sus ascendientes eran deudos suyos por los Agüeros, que descendian de la Casa de los Agüeros de la Montaña de Obiedo: y al dicho Martin Porrado, oyò dezir, que tenia a mal, que el dicho Pedro Gonzalez de Agüero, padre del probante, no tratava de probar su Infançonia, pues  
le



le era tan facil probar, descendia de los Agueros de dichas Montañas, teniendo ya hecha la probanza en un processo antiguo de sus Padres. Y mas dize, q̄ hablando con unos llamados Agustín Lopez Charlez, vezino de Miedes, Iuan Perez Dominguez, vezino de Munebrega yà difuntos, Procuradores Generales q̄ auian sido de la Comunidad de Calatayud, les oyò dezir, que teniã grande sentimiento, que uno llamado Iuan Cardona, vezino del Lugar de Moros, se leuantò de la cama estando enfermo por ir a la pliega general de la dicha Comunidad, para Insecular en Procurador General al dicho Andres Gonzalez de Agüero, a quiẽ bien conociò, que fue agüelo del probante, y este sentimiento se originò por parecerles q̄ sus antepassados, y antecessores de dicho Andres, eran forasteros, y advenedizos, y que los tenían por gente, que auian venido de dichas Montañas, y que no eran conocidos en aquella tierra. Y concluye el testigo diziendo: Que ha visto tener, y reputar a los dichos Andres, y Pedro de Agüero padre, y agüelo del probante por originarios, y descendientes de dichas Montañas, y Palacio de Agüero,

- 43 El testigo 10. es Mossen Miguel Nauarro, y concluye diziendo: Que hablãdo con muchas personas en Villaroya, y Torrijo, yà difuntas les oyò dezir, y en particular a Iuã Romero, Familiar del Santo Oficio, a Pedro Ruiz, y al Doctor Francisco Albalade Medico, q̄ fue de Villaroya, q̄ tambien visitò en Torrijo, al qual como hõbre entendido de buena memoria, y larga edad oyò hablar largo de la Casa de los Agueros de Torrijo, y en esta conuersaciõ



le dixo el testigo, q̄ se admiraua, q̄ el Mayorazgo de los Veras de Villarroja, huuiesse casado cō Doña Iuana de Agüero descendiente de una Casa de tan nuevos principios: Y respondiò dicho Dotor Albalade, que no se admirasse dello; porque satisfecha la Familia de los Veras, de q̄ dichos Agüeros descendian de las Montañas de Burgos, auia hecho dicho casamiento. Y dize mas q̄ a los otròs sus mayores que tiene nōbrados, les oyò otras semejātes razones. Y a otro llamado tal la Llana Canonigo, que fue de la Colegial de Daroca. Y con otras personas mas ancianas, que referian de sus antiguos, que dezian auian conocido a Martin 1. y que sabian era verdad, que siendo muchacho, se vino con unos canteros desde el Lugar de Agüero al de Morata de Xiloca, y que vntal la Cal se le lleuò a Torrijo, donde lo caso despues cō una hija suya: y que de dicho matrimonio huuo en hijos a Mossen Iuan, y a Pedro Gonzalez de Agüero, y mas oyò dezir a dichos sus antiguos, q̄ en la Missa nueva que cantò dicho Mossen Iuan, dicho Martin su Padre conuidò a todos los payssanos de su tierra canteros que pudo hallar en Torrijo, y por aquel contorno, que por ser Hidalgos les puso mesa de parte.

- 44 Los testigos 11. y 13. con el 1. de los recibidos en Çaragoça en la nueva probança, dizen, que oyeron a los antiguos, que nombran, que aquellos auian oydo a sus mayores conocieron a Martin 1. y a Pedro de Agüero su hijo, y que sabian, porque era publico, y notorio en Torrijo, que dicho Martin Gonzalez de Agüero era natural de Agüero: y  
que



que hombre moço salió del Casal de Agüero, y vino a Aragon al Lugar de Morata de Xiloca, y de allí pasó al de Torrijo, donde afirmauan dichos antiguos, que aquel hizo su morada, y que todo lo sobre dicho vieron auia sido publico, y notorio en Torrijo, y que allí con la misma notoriedad contraxo legitimo matrimonio con Maria la Cal, sin auer visto, ni oydo cosa en contrario de lo depositado por estos testigos.

45 El testigo 12. recebido en Zaragoza, dice, que comunicando con vnos vezinos del Lugar de Morata, entre los quales estaua el Notario de dicho Lugar, y otros que nombra, les oyò decir: *Que auian sido desgraciados los de Morata en que dicho Martin de Agüero, no se auia quedado a viuir en dicho Lugar de Morata, por auer procedido aquel tambien en Torrijo, y esto oyò lo dixo a tiempo, y ocasion, que se trataba de que dicho Martin de Agüero auia venido de las Asturias a viuir a la Comunidad de Calatayud.* Otros muchos testigos, que dexo de referir en este articulo contestan, y cõ las mismas, ò equivalentes circunstancias.

46 En el articulo 15. hasta el 18. se prueba concluyentemente la filiacion de Pedro Gõzalez de Agüero hijo de Martin 1. la inclusion, y descendencia, hasta el probante. Deponen en estos articulos concluyentissimamente los testigos 2. 3. 5. 6. 7. 8. 9. 11. 12. y 13. recibidos en Zaragoza, y todos concluyen de auditu antiquorum, quos nominant ad tradita per *Farin. de oppos. contra dict. test. quest. 60. num. 140. Aymo. in tract. de antiq. temp. part. 1. sectione viso de fama num. 6. Gabriel. tit. de test. num. 4. 65*



*sequentilib. i. Toman principio juridico estas Doctrinas, ex tex. in l. si arbiter, ff. de probat. ubi tex. & Gloss. in l. in summa, S. idem labeo, ff. de aqua plu-  
bia Arc. ubi Bartul. nu. 6. idem tenet Bal. in au-  
th. quas actiones, C. de S. S. Eccl. Glossa celebris  
in l. i. ff. de probat.*

47 Como toda la dificultad del asumpto desta pro-  
bança, se reduce, a auer de verificar, y probar  
solos tres articulos de la cedula del exponiente,  
que son el 10. de la filiacion de Martin i. el 14.  
del Volato, y el 24. de los tratados, y correspon-  
dencia de las Familias: si bien este solo es medio  
para verificar aquellos: y como aduerten los DD.  
es el medio mas inmediato, y proporcionado, que  
para estos fines puede auer, como se fundará ade-  
lante, por esta razon será necesario cargar la con-  
sideracion en este punto.

48 Ponderase pues la probança, que haze el expo-  
niente sobre este articulo 24. de su cedula, que con-  
tiene la comunicacion, y tratados de los Señores,  
y poseedores del Casal con el exponiente, y sus  
progenitores, con tales, y tan especiales circunsta-  
cias, que califican cierta, è indubitable toda la pro-  
bança, que mira a la identidad de la Familia, filia-  
cion de Martin i. è inclusion de sus descendientes.

49 Los tratados prueban la identidad de las fami-  
lias, es Doctrina de Mascardo *de probat. concl. 141.*  
*Fulu. Patian. de probat. lib. 2. cap. 12. à n. 10. Bart.*  
*in l. non nudis, C. de probat. Peregr. art. n. 88. Casti-*  
*llo contro. iur. tom. 6. lib. 5. part. 2. cap. 123. n. 5. Va-*  
*lenzuela, Velazquez cons. 9. nu. 81. Scobar de pu-*  
*ritate probanda par. 1. quest. 16. S. 3. num. 19. ibi: Si-*  
*militer ex nominatione, & tractatione præsumi-*  
*tur*



*tur edentitas familia, & inducit legitimam probationem consanguinitatis, & parentela.*

50 Son los tratados el mayor, y mas graue adminiculo; q̄reconoce el drecho, para probar la cōsanguinidad, è idētidad de las familias, *Sur. decis. 145. n. 12. & 13. Suel. cons. 51. n. 6. infine, ibi: Accidit graue adminiculū, quod homines nominis de la Puente Loci de Hoz, & Villa de Fuentes, olim, & modernioribus temporibus se comunicarunt, ut consanguinei, & ab eodem stipite descendentes: Ha vero communicationes probāt consanguinitatem: Y en el mismo cons. 51. en el num. 13. ibi: Concurrit graue illud adminiculum tractatum ratione consanguinitatis: Quo in casu notoriū fieri. Ioannes Garc. fatetur Gloss. 18. num. 42.*

51 Son tantos los adminiculos, y circunstancias singulares, con que los testigos en este articulo de posan que captiuan al entendimiento, para la inteligencia de la verdad, que asiste al exponente de fuerte q̄ no le queda razon de dudar en contrario, como se manifesta en su contestura, y deposicion, para lo qual es preciso el referir algunos.

52 El testigo 1. de la plica, sobre este articulo dize: *Que siempre se ha tenido en el Lugar de Aguero por cosa notoria, lo que contiene la pregunta, cuya memoria se ha conseruado por tradicion antigua de unos en otros con ocasion de ir de dicho Lugar, y merindad muchas personas a trabajar al Reyno de Aragon: Y con auer tenido mucho trato en Torrijo con Martin de Aguero, y con sus descendientes reputandolos por descendientes de dicho Palacio de Aguero: con cuya ocasion han recibido*



siempre en el dicho Lugar de Torrijo muchos beneficios, los que iban a trabajar de dicha merindad por llevarles cartas, y nuevas de dichos Agüeros sus deudos, cuya memoria se ha conuersado siempre de unos en otros, en cuya conformidad lo ha visto el testigo en su memoria, y lo ha entendido de sus antiguos, sin auer oydo, ni visto cosa en contrario.

53 El testigo 2. de la plica es Iuan Muñoz de Mazara, Hijodalgo, Familiar del Santo Oficio de la Inquisición de Valladolid, y Fiscal Real en la Junta de Cudeyo: Y no es circunstancia para omitida la calidad, y dignidad de la persona, pues estas califican mucho el credito del testigo, como aduerten los DD. *in cap. si testes* 3. *S. in testibus* 4. *quasi* 3. *ubi Glossa verb. dignitas.*

54 Dize pues este testigo, oyò dezir a los antiguos que nombra, oyeron a sus mayores: Que Martin Gonzalez de Agüero siendo hombre moço, y muy muchacho, salió del Lugar de Agüero, y se fue a vivir al Reyno de Aragon al Lugar de Torrijo, desde donde sabian, y tenian cierta, y particular noticia del trato, y correspondencia que el dicho Martin tuuo con su hermano Pedro, y con su Padre, escriuiendose, y tratandose mediante cartas, diuersas personas que iban, y venian de dicho Lugar de Agüero a Torrijo, y de Torrijo a dicha merindad, con quien trataba dicho Martin de Agüero, como personas de su patria, alegrandose con las nuevas de sus deudos, imbiandose con dichas personas cartas, continuando mucho su correspondencia, como deudos, y parientes muy proximos, en cuya conformidad dezian sus antiguos lo



vieron en sus tiempos. Y tambien dize el testigo que en el discurso de su memoria ha entendido lo mismo, y que se ha continuado dicha correspondencia, y tratado de parentesco, y que es en tanto verdad, que he visto diuersas cartas de Pedro Gonzalez de Agüero de dicho Martin, una del año 1595. otra del año 1597. en que trata de su parentesco, y correspondencia, y otra del año 1644. de Don Antonio de Agüero Bracamonte, escrita à Doña Regula de Vera madre del probante, y otra del año sobredicho de 1595. del Licenciado Agüero, que se llamó Don Iuan Batista de Agüero, el qual firmò por dicho Pedro Gonzalez de Agüero, y el testigo conoce muy bien la letra de las firmas de dichas cartas hechas, y firmadas dos por el dicho Pedro, y otra del Licenciado Agüero, otra de Don Antonio Agüero, y Bracamonte; y esto cõ ocasion de auer visto diuersas firmas, y cartas de los sobredichos, y tener muy conocidas sus letras, y firmas.

55 El testigo 3. es Iuan de Salinas, Hijodalgo Familiar tambien del Santo Oficio de la Inquisicion de Logroño de edad de 78. años. No es ocioso el reparo de la mayor edad de nuestros testigos, sobre la calidad, que les asiste, porque es circunstancia, que califica, y aventaja el credito en la verificacion del fecho antiguo: *DD. in l. cum quid ff. de rebus creditis, Et in cap. licet ex quadam 47. ver. persona de testibus, Tiraquell. in praefation. primog. num. 148. Et sequens Mascard. de probat. concl. 1295. Et 1296. num. 4. Menoeb. li. 6. praesumpt. 47. Phab. decis. 66. num. 7. Et 8.* Y milita con singular motiuo esta razon en las causas de



de pureza, y Nobleza; porque en ellas se presume en los mas antiguos, mas adequadas noticias *Scobar de puritate, & Nobilitate part. 2. quest. 9. §. 2. numer. 16. ibi: In his puritatis causis plus creditur testibus antiquioribus, & Senioribus, qui presumuntur pleniorum notitiam ascendentiam, & qualitatuum habere.* Dize lo mismo este testigo que el 2. menos que no ha visto las cartas de la correspondencia desta Familia.

56 El testigo 4. es Iuan de Agüero Bracamonte, Infançon Hijodalgo de edad de 96. años, dize lo que el precedente, y mas dize: *Que oyò dezir a Pedro Gonzalez de Agüero, que viniendo de Valencia, y passando por Aragon, llegó al Lugar de Torrijo a visitar, y conocer al dicho Martin su hermano, y que estubo en su casa algunos dias olgandose, que auia tenido mucho contento el dicho Martin Gonzalez de Agüero, por tratar, y hospedar un deudo suyo tan proprio, y que le dixo, le auia dado en señal de amor, y parentesco un alfanje, y una ballesta.*

57 El testigo 5. de la plica, es el Señor del Casal, y dize: *Que tratando con Gabriel Gonzalez de Agüero su padre, en lo contenido en el articulo, le oyò afirmar, que el dicho Martin Gonzalez de Agüero, segun lo que auia entidido de su padre, y agüelo, siempre se auia tratado, y comunicado desde dicho Lugar de Torrijo, assi mediante cartas, y personas que iban de dicha merindad a trabajar a Aragon al Lugar de Torrijo con ellos, como descendiente natural de dicha Casa, y Familia de Agüero, y que es en tanto verdad lo dicho, que el testigo ha visto, y leydo diuersas cartas de*  
di-



dicho su aguelo, hermano natural de dicho Martin Gonzalez de Agüero, en que escriuia a Andres Gonzalez de Agüero, hijo de dicho Martin, tratandole, y reconociendole por su sobrino, cuyas firmas de dichas cartas, conoce muy bien por auer visto diuersas firmas, y cartas, y otras letras hechas de la propria mano, y letra del dicho Don Pedro Gonzalez de Agüero, segundo su aguelo, y la letra del cuerpo de dos dichas cartas conoce, y sabe ser, y que fue letra del dicho Gabriel Gonzalez de Agüero su padre, y las firmas dellas del dicho Pedro Gonzalez de Agüero su aguelo. Por lo qual el testigo, por todo lo dicho, y la cierta, y particular noticia. que tuuo, y tiene del dicho su padre, y aquel confessaua auer tenido de su padre, y aguelo, tiene por cierto, y verdadero, lo que refiere el articulo, de tal suerte, q̄ despues de muerto dicho Gabriel Gonzalez de Agüero su padre por las noticias tan ciertas que tenia de lo sobre dicho, tuuo siempre mucho deseo de saber, y tener noticia de sus deudos de dicho Lugar de Torrijo, y lo ha procurado, y preguntado a diuersas personas el saber como les iba, y si gozauan de su Hidalgia.

58 La probança, que se haze con la deposicion de estos testigos, tan fidedignos, cõtestãdo en dezir, conocen muy bien el cuerpo de la letra es muy calificada, con la razon, q̄ dan, de que han visto otras muchas firmas, y letras suyas del firmante: Con lo qual estas cartas adminiculadas cõ los dichos, y de posiciones de estos testigos: habent vicem scripturæ publicæ, & instrumentalis: porque aũque ellas per



le solas sean escritura priuada; pero asistidas de estas circunstancias, publicæ, & instrumentalis scripturæ nomine cõprehenduntur. *Ex Doctrina text. in l. instrumenta s. C. de probationibus, l. notionem 99. S. instrumentorum appellatione, ff. de ver. sign. pulcre comprobat text. in l. Imperatores 29. ff. de probationibus, ibi: Probationes, quæ de filiis dantur, non sola ad firmatione testium consistunt; sed, & epistolas, quæ uxoribus missæ allegarẽtur: Si de fide earũ constiterit: NON NULLAM OBTINERE VICEM INSTRUMENTORUM DECRETUM EST.* Illustrat Pelæz de maioratu part. 1. quæst. 65. numer. 31. & 32. Cardin. Tuschu. conclus. 235. a princip. Rebusfus in dict. l. notionem, S. instrumentorum, ff. de ver. signific.

59 El testigo 6. de la plica, es Domingo del Oyo Hijodalgo de edad 75. años, dize lo mismo que el 4. calificando el dezir: *Que Pedro Gonzalez de Agüero estubo hospedado en casa de Martin Gonzalez de Agüero en Torrijo, con lo que deposa diziendo, q̃ es publico en la Merindad de Transmiera la dadina del Alfange, y Ballesta.*

60 El testigo 8. de la plica es Tomas Gutierrez de la Iglesia Hijodalgo de edad de 70. años, dize oyò a sus antiguos que nombra afirmar, que tratando con sus mayores: *Dezian estos, auian conocido à dicho Mariin, y que sabian, que era verdad, que siendo muchacho se salió del Palacio de su padre, y se vino a Aragon a Torrijo, y que desde alli se correspondian los dichos Martin Gonzalez de Agüero, y Pedro Gonzalez de Agüero, imbiandose*



dose cartas mediante personas, que iban, y venian a Aragon, y Lugar de Torrijo de dicho Lugar de Agüero. Y concluye con muchas circunstancias de hospedages, y agasajos, y la venida de Pedro Gonzalez de Agüero a hospedarse en casa de dicho Martin: concluye con la circunstancia del Alfange, y Ballesta, diziendo: *Que estas noticias han sido muy sabidas, y notorias en dicho Lugar, y derivadas de unos en otros.* Todo lo qual tiene gran verosimilitud, por auerse retocado las memorias de esta correspondencia el año de 1595. en que el Canonigo Agüero tratò de probar su Infançonia.

- 61 El testigo 9. de la plica es Doña Maria de Arellano, viuda del Secretario Vicente de Hermosa, que fue de la Inquisicion de Aragon, dize de auditu mayorum, quos nominant: *Que el dicho Martin Gonzalez de Agüero, siendo muchacho se salió del Palacio de su padre, y se vino a Aragon à Torrijo, donde hizo su morada, y tratava por cartas, mediante diuersas personas, que de la Merindad iban a Torrijo a trabajar, lo qual dixeron, entendieron, y supieron de dichas personas, que iban a trabajar, que afirmauan auerle visto, y tratado, y auerles hecho a ellos muchas cortesias, como a personas de su patria, y que con ellos imbia va muchos recados, y escriuia cartas a dichos su padre, y hermano, tratandose como tales. Y que assi mismo entendió, y supo de dichos antiguos, que dezian vieron, que los descendientes de Martin de Agüero se tratanan con los descendientes de Pedro su padre, y en el tiempo que la deposante*  
*estu-*



*estuvo en la Ciudad de Zaragoza, quando su marido asistia en la Inquisicion, que fue por tiempo de 11. años: Andres de Agüero, y Pedro de Agüero, agüelo, y padre del probante, se trataron, y comunicaron mucho con la deposante, y dicho Secretario su marido, por ser de su patria, y de donde aquellos descendian, dandoles muy largas noticias dello, y haziendoles muchas, y diuersas cortesias, como a naturales de dicho Lugar de Pomanes de donde desceddian, por la dieha Doña Maria Gonzalez de la Gandara, haziendoles por ello muchas caricias, y teniendo buena correspondencia: y assi lo ha entendido de sus antiguos. Y le vió en parte sin jamas auer visto, ni sabido cosa en contrario.*

62 Los testigos 10. 11. y 12. tambien de la plica, concluyen en la misma conformidad de auditu antiquorum: que entendieron, y supieron que Martin I. se comunicò, y tratò por descendiente de la casa, y Palacio de Agüero, con su padre, hermano, y otros deudos, assi por cartas, como mediante diuersas personas, que venian de dicha Merindad à trabajar al Lugar de Torrijo, con fama publica en el Lugar de de Agüero, y Merindad de Transmiera.

63 Aduiértese, que en este articulo, los testigos 1. y 11. de la plica, aunque concluyen los tratados genericamente, respeto de los descendientes del Señor del Casal con Martin I. y sus descendientes: pero no expecificamente, como los otros, que dicen, Martin se comunicò por cartas con su hermano, previniendo que estos mismos tambien conclu-



cluyen en los articulos de la filiacion , y Volato, por si pareciere que los otros tienen alguna contradicion , que no la tienen , como se dirà adelante.

64 Sobre este mismo articulo deposan, y concluyen 12. testigos recibidos en Zaragoza, y dicen varias circunstancias, y adminiculos de verdad. Aduirtiendole tambien, que aunque deposan concluyentemente los tratados, y comunicacion de los Agueros de Torrijo, con los de Transmiera: pero no dicen especificamente, que Martin 1. se huviessse comunicado con Pedro su hermano , y assi deposan en la conformidad que el 1. y el 11. de la plica.

65 Toda la justicia del exponente consiste , en la verdad fundamental, que los testigos manifiestan en sus deposiciones , y assi , para que se vea , que pues esta ha hallado tan calificado apoyo en el Lugar del origen, *ad text. in l. 1. §. flumen ff. de fluminibus, l. honor 14. ff. de muner. & honor, ibi: Origo natalium.* Lo halla tambien por verdad cierta en el del domicilio. *Ad tradita per Scobar de puritate, & Nobilitate quest. 6. §. 3. Cabedo decis. 73. nu. 11. Farin. de test. quest. 70. num. 167.* refieren se algunos de los que la supieron, y entendieron en el Lugar de Torrijo, y deposan en Zaragoza.

66 Mosen Iuan Martinez testigo 2. sobre este articulo , dize oyò dezir a sus antiguos, oyeron a sus mayores afirmauan auer conocido a Martin 1. Y que desde que hizo asiento, y morada en Torrijo, se tuvo , y reputò por natural de Agüero, y de la Familia , que dize el articulo, y que fue reputado por tal, assi por los vezinos de Torrijo, como



por las personas que venian de la Merindad de Transmiera, dandole recados de sus padres, y deudos, y que todo ello auia sido, y era notorio en Torrijo, y que en el discurso de la memoria del testigo, siempre ha visto se ha conseruado esta correspondencia entre los Agueros de Torrijo, y los del Lugar de Agueros; porque viniendo muchos Montañeses de dicha Merindad, y de dicho Lugar de Agueros a Torrijo, aquellos se comunicauan con dichos Agueros, escriuiendose los unos a los otros y tratandose por deudos: Y mas dize este testigo por razon que conduce al asunto de su deposicion: Que se ha entendido publicamente en Torrijo, y otras partes, que Antonio Gonzalez de Agueros, nieto de dicho Martin, por los años 1595. ò por 1596. para fin de probar su Infançonia, y descendencia de dicho Palacio: citò al Señor Fiscal, y al Lugar de Torrijo: y que se prosiguiò la causa, y por parte del Lugar, porque no se proseguiera, hizieron varias extensiones a los Agueros, de forma que les compelieron a que no se pasasse adelante en dicha causa, y que se obligassen en una comanda de cantidad muy grande a fauor del Lugar, ò de otra persona, otorgãdo cõtracarta, q̃ no se valdrian della, sino en caso q̃ el probante, ò sus descēdiētes tratassen de probar su Infançonia: y q̃ lo ha oydo dezir publicamēte en Torrijo, dõde tambien ha entendido, que despues de introducida esta causa, el Lugar ha ocultado la contracarta. Se hallan contestadas las vexaciones, y la comanda que este testigo dize, con muchos testigos de la parte contraria en su contradictorio.

Los



- 67 Los testigos 3. 4. 5. 6. y 7. con varias circunstancias dicen lo mismo, y el tercero concluye: *Que ha visto varias cartas del Lugar de Agüero de los Señores del Palacio, conservando las memorias de su parentesco, y en particular una que avrà 20. años le traxo al padre del probante el Secretario Francisco Hermosa, que era natural de dicha Merindad, donde le escriuia como deudo, con deseos de saber de su salud, y viò que le diò dicho Secretario unas medias de seda de nacar con quadrado de plata, que le auia dado el Señor del Palacio de Agüero, para Dona Regula de Vera, muger de dicho Pedro González de Agüero, y madre del probante.*
- 68 El 10. concluye con dezir: *Que despues de auer hecho las pruebas de Familiar, para el dicho Pedro Gonzalez de Agüero, un Comissario del Santo Oficio, llamado el Licenciado Iuan Marco Leoncena, y estando aquel en Villarroya en presencia del testigo, y otras personas, hablando de las pruebas, oyò dixo el Comissario, que el Secretario Rubalcava, y el Secretario Hermosa, auian dicho, q porque no probava el dicho Pedro Gonzalez su Infançonia, pues era cierto descendia del Palacio de los Agüeros: y oyò en aquella ocasion, respondió un tal Don Lorenzo de Vera, que por mandar en la Comunidad, no probava su Infançonia.*
- 69 El 12. es Notario Apostolico, y Real de edad de 71. años, dize: *Que con ocasion del mucho trabajo que tuuo con Andres Gonzalez de Agüero, escriuiendole los Años, que como Notario que era*  
sa-



*sacaua. Se acuerda que aquel se comunicaua me-  
 diante cartas con la Familia de los Agueros del  
 Lugar de Agüero, como pariente, y porque en una  
 ocasion, le enseñò al testigo una carta, para fin de  
 responder a ella, y la leyò el testigo, y viò que era  
 de uno llamado Gonzalez de Agüero, que no se  
 acuerda el nombre, pero que se la imbiaua al dicho  
 Andres, y que la data era del Lugar de Agüero,  
 y que viò le trataua de deudo, al qual respondiò,  
 y el testigo escriuió la respuesta, tratandole tam-  
 bien de pariente. Y despues en otras ocasiones ha  
 visto, y leydo cartas remitidas al probante, por el  
 Prior de Peñadonga, llamado tal Agüero, origi-  
 nario de dicho Casal, tratandole de pariente: Y  
 estando el testigo en Torrijo, viò llegò uno llama-  
 do Vicente Hermosa, Secretario del Santo Ofi-  
 cio, y el dicho Andres de Agüero, le hospedò en su  
 casa como pariente suyo, por el quarto de los Ague-  
 ros, originarios de dicho Palacio, de lo qual tu-  
 uo noticia el testigo, por auerlo oydo dezir a los di-  
 chos Andres de Agüero, y Secretario Hermosa, y  
 a otras personas de Torrijo. Y que como deudo el  
 Secretario, imbiò a Torrijo a casa de Andres de  
 Agüero a Don Francisco Hermosa su hijo, para q̃  
 conociera sus deudos, y estubo alli hospedado. Y q̃  
 este testigo tuuo mucha amistad, y correspondencia  
 con Francisco Rubalcava Secretario de la Inqui-  
 sicion, y hablando con èl de la Familia de los Agü-  
 ros del Lugar de Agüero, le oyò dezir, que el di-  
 cho Secretario, y los Agüeros de Torrijo, erã deu-  
 dos de deudos, y que el dicho Andres de Agüero, y  
 sus antecessores, que vinieron en dicho Lugar de  
 Torri-*



Torrijo, eran, y descendia del Palacio de los Agueros del Lugar de Agüero: Y a mas de esto concluye, de lo que passò en la Infançonia antigua de Antonio de Agüero, y de la comanda, y contracarta, a fauor del Lugar.

70 Dexo, vt breuitati consulam, de referir otros testigos, que concluyen con muchas, y diuerlas circunstancias, que conducen a vn mismo fin, vt videre est in processu, y hazen calificada probança, ad traddita, per Escobar de puritate, & Nobilitate par. 1. quest. 5. 3. num. 25. & 45.

71 Es muy digna de reparo, y afiança mucho el credito de estos testigos, la mucha verosimilitud, que asiste a sus dichos, y deposiciones; por ser verdad, que se halla ya antecedenter en otro processo contestada: ad traddita per Menoch. pe arbitrarijs casu in num. 2. & 5. Mascard. de probat. concl. 33. n. 36. & 37. Iul. Claro in pract. crimin. lib. 5. §. fin. q. 96. vers. quero Farin. 3. tom. quest. 81. de reo conuic. & cons. num. 201. & 206. Card. Tusch. pract. lit. C. concl. 642. n. 17. & sequent.

72 Y aunque se respondiере, que la probança antigua (fuit res inter alios acta) y que assi no se deue hazer cuenta con ella, para que pueda dañar al Regio Fisco; ni aprouechar al exponente ad text. in l. sapè, ff. de re iudicata: Pero sin embargo se dize, que aquella probança haze meritos en este processo, auiendose hecho fe de ella, y prueba, como graue adminiculo. Escobar de purit. & Nobil. par. 1. quest. 12. §. 1, num. 2. ibi: Premitto 2. quod regula iuris res inter alios acta, non nocere, nec praiudicium generare, licet in iuditijs, & probationi-



*bus in eis factis locum habeat, quæ alijs, non nocent, nec plenè in diversis iuditijs probant; secus tamen, quo ad presumptionem, & adminiculum, ex quo alijs nocere solent.*

- 73 Y el mismo Escobar en el num. 7. mas a nuestro intento en pruebas de qualidades, de sangre, y estado. Haze vna distincion, que conduce mucho al caso para verificar, que la probança de vn processo influye en otro, aunque sea entre distintas personas, si esta mira al drecho inmutable de la Familia, como es la probança, quæ tendit ad sanguinis qualitatem probandam, ibi: *Premitto 3. quod & si in l. ingenuum voluerint omnes Doctores cõmuniter, quod adta recepta in iudicio circa qualitates, quæ ad statum alicuius concernunt, æque omnibus noceant, & prosint, tamen debet intelligi in qualitatibus, quæ statum permanentem habent, quæ es nuestro caso: y en el num. 12. ibi: Quod præcipue locum habet circa ea, quæ qualitati sanguinis, & statui personarum concernunt, & ab eis segregari, non valent, quia tunc probationes omnibus ex eadẽ prosapia, & radice in distincte, & in dubie prosunt, & nocent: sed sic est, quæ entrambas probanças, tratan, y tienen por obiecto vnas mismas qualidades inseparables. Luego queda indubitable, quæ la probança hecha en el processo antiguo, sirue de muy fundado adminiculo al moderno.*

- 74 Y porq̃ ninguno falte de los quæ escriuẽ en causas de Nobleza, con autoridad de Otalora de Nobilitate s. part. cap. 1. y Garcia eodem tract. Glos. 48. per totum, alegando el tex. in cap. quoniam  
fre-



*frequenter, ut lite, non contestata cap. significasti*  
 41. *de testibus*: califica Escobar esta Doctrina dict.  
 1. *part. quest. 13. §. 2. num. 54.* Ibi prædictorum iu-  
 rium, & Doctorem auctoritate. *Et quod proba-*  
*tiones pro qualitatibus Familiae receptae profunt*  
*omnibus, qui sunt eiusdem Familiae, etiam in alio*  
*iudicio probant.*

75 Y aun dicen mas los DD. que los testigos, ò  
 atestaciones publicadas en vn processo, hazen pro-  
 bança semiplena en otro, licet inter alias personas:  
*Bart. ad tex. in l. sape, ff. de re iudicata num. 33.*  
*§ 45. Curt. Iun. num. 138. in l. ad mouendi, ff. de*  
*iure iur. Felin. in cap. quamuis sub num. 1. de sent.*  
*§ re iudict. Card. Tusch. concl. 265. nu. 57. § 58.*  
*§ 63. § duobus sequentibus lit. R. § lit. S. §*  
*concl. 175. num. 91. 94. § 95. Ayn. Craueti conf.*  
*258. num. 16. inf. § de antiquitate tempore 2. par.*  
*in princ. num. 44.* Luego sigue se a maiortate ra-  
 tionis, que la probança antigua graue facit, & in-  
 ducit adminiculum, y aun adminiculo instrumen-  
 tal, como se dirà adelante.

76 Ni obsta el dezir, que el Canonigo Agüero se  
 apartò de la instancia en el processo antiguo, y que  
 assi la probança, que en aquel se hizo, no puede  
 producir efecto alguno: porque se responde: Lo  
 primero que los motiuos de la separacion, fueron  
 violencias, y vexaciones, y estas la hazen ineficaz,  
*per tex. in l. 1. ff. de eo quod, metus causa, ibi: Quod*  
*metus causa factum est ratum, non habebis.* Ait Præ-  
 tor, y en terminos de transaccion, q̃ es nuestro caso,  
 està por drecho muy prevenido, que la renuncia-  
 cion, ò transaccion de la lite, si metu, & violentia  
 facta



facta fuerit, non subsistit. *Ex text. in l. interpositas*  
*13. C. de transactionibus, ibi: Interpositas metus cau-*  
*sa transactiones ratas, non haberi edicto perpe-*  
*tuo continetur.*

77 Lo segundo, que aunque la separacion huuiera sido muy voluntaria, no podia obrar, que las deposiciones, y atestaciones, que ya se reduxeron a publica escritura, dexaran de hazer publica fe: porque al instante, que el Notario hizo Acto de los dichos de los testigos, y estas se publicaron apud omnes fidem fecerunt: absque eo, quod auctoritate priuata impediri possit, *ad tex. in l. gesta, C. de re iudicata, cap. quoniam contra de probat, Bart. in l. 2. C. de edendo, quem sequitur, ibi: Bal. & alij, idem Bart. in l. cum lite mortua, ff. de iudicijs, tenet, Mascar. de probat. concl. 33. nume. 34. Ubi, ut non solum homini acta, fidem faciant inter easdem personas, sed inter quoscumque homines, qui supersint: probant enim illa acta facta; sic libellum datum, sic litem contestatam, & sunt ista publica instrumenta, quæ apud omnes faciunt fidem.*

78 Tiene lo mismo Cefalo en el *cons. 125. num. 36. vol. 2. docet, ibi: Cum queritur, an quid sit actum & acta in uno iuditio probare, etiam in alio inter quoscumque: & quid factum fuisse ex actis constare solere, quæ ideo factum probant, quo ad omnes. Testatur Decius in l. 2. C. de edendo n. 51. & in cap. 1. num. 24. de fide instr. Nata cons. 309. num. 5. vol. 2. Y assi aquella probança, quæ iam semel fuit publicata, & in publicam scripturam redicta, simulque in manu publica Iudicis posita, nulla*



nulla priuata authoritate abdicari, aut separari poterit, saltem in tertij præiudicium: *Ex text. in l. ne mo potest, ff. de legatis 1. l. ius. publicum, ff. de patris, l. fin. ff. de ius, & legit, l. quod de bonis, S. priuatorum cautione, ff. ad leg. Falc.*

79 Præterea, que auicndote inchoado la probança antigua, iam semel omnibus descendenti- bus de Familia ad illam fuit ius quæsitum, quia iura sanguinis in omnes descendentes transeunt, sine discrimine vlllo: *Ex text. in l. cum qui 3. ff. de interdictis, & releg. Ioan. Garcia de Nobilitate Gloss. 7. num. 27. Otalora eodem tract. part. 1. cap. 5. num. 1. cum sequenti. Ioan. Gutierrez lib. 3. pract. quest. 13. a num. 92. cum duobus seqq. Y assi cum semel probationum ius quæsitum feisset descendentibus consanguineis, facto aliquo ab illis abdicari non potuit: Hazese el argnmento de la sentencia, ad acta, quæ ordinantur ad illam, quæ pari passu ambulant, tenent DD. *Ex text. in l. sed si possessori 11. S. fin. cum l. seq. l. in duobus 28. S. Colonus de iure iur. cap. inter dilectos 6. S. in omnibus autem vers. nec attestaciones de fide instrument. Garc. de Nobilitate Gloss. 25. numer. 8. Pelaez de maior. 4. part. quest. 14. nú. 31. Valanzuela, Velazquez cons. 92. numer. 20.* Queda pues la justicia del exponiente, asistida de los adminiculos de entrambas probanças.*

80 Pretende obscurecer la parte contraria la verdad, que resulta de prueba tan releuante. Solo con dezir, que de tiempo immemorial, ha auido en Torrijo personas del apellido de Agüero, que han sido de condicion, y signo seruicio: Ergo el exponien-



te es de aquellos: la consecuencia en terminos de nuestra probança, no es muy legitima.

81 Sabido es, quan debil sea la probança presump-  
tiua: *Ex tex. in l. 1. ff. si tab. test. nulla Veroyo cos.*  
*19. num. 15. § 16. vol. 3. Tuscky. concl. 16. à numer.*  
*27. vsq. ad 93. lit. Q.* Toda la instancia de esta ob-  
jeccion, se funda en la comun presumpcion de dre-  
cho: y assi arguye, que auiendo dos Familias de vn  
apellido, Noble, y Plebeya, in dubio magis cre-  
dēdum est, vt quis sit de genere Plebeyorum, quam  
de genere Nobilium: hoc iuris præsumptione di-  
ctante, quod nemo præsumitur Nobilis. Ad traditi-  
ta per *Tiraquell. de Nobilitate quasi. 14. ca. 11. Co-*  
*narru. lib. 1. var. cap. 16. num. 10. latius Garcia de*  
*Nobilitate Gloss. 12. num. 4. Casaneo cons. 64. Ripa*  
*cons. 26.*

82 Pero la fuerza de este argumento, tiene total sa-  
tisfacion, porque si aquella se funda in præsump-  
tione iuridica: esta se afiança in veritate probata.  
Siempre la presumpcion cediò a la verdad: oppi-  
nio, & præsumptio cedunt veritati, dixo el texto l.  
*regula iuris est, §. qui ignorauit, ff. de iur. §. fact.*  
*ignor. l. 4. §. quoties, ff. de manumis. vindict. l. 1. §. si*  
*à pupilo, ibi: Ut hic plus sit in veritate, quam in*  
*existimatione, ff. pro Emptore. Exornat, Menoch.*  
*de præsumptione lib. 1. quest. 31. num. 4. Mendez de*  
*Castro in praxi Lusit. lib. 2. ca. 3. num. 19. Pichard.*  
*ad §. si quis rem suam inst. de legatis, Farin. frac-*  
*ment. crim. part. 2. verb. identitas num. 26. Suel-*  
*ues cons. 38. num. 4. in centur.*

83 Que estemos en el caso de vencer con la ver-  
dad, todo genero de presumpcion contraria, se  
prue-



prueba con la deposicion, y contextura de los 12. testigos de la plica, y 10. recibidos en Zaragoza, sufragando a estos 25. que deposan en los Lugares de Torrijo, y Villarroya, a los quales se agregan 28. del processo antiguo, como està dicho, que todos ellos hazen vna calificadissima probança, con circunstancias tan especiales, que la verdad que asiste a la Nobleza desta Familia, queda indubitable.

34 Ponderese tambien la legalidad de estos testigos, fundada en la edad, y calidad, de sus personas: circunstancia, que les auenta el credito, pues se compone esta probança de Sacerdotes, Caualleros Hijosdalgo, Ministros del Santo Oficio, donde tanta verdad se professa; nombran tambien antiguos de la misma calidad: Y assi a mas de concluir con sus dichos, y deposiciones, concluyen con circunstancias tan relevantes, que la ilustran mucho. Docet *Tiraquell. de Nobilitate cap. 40. numer. 35. Et sequenti, Gabriel conclus. 4. numer. 34. libr. 1. titul. de testibus, Deci. in cap. licet causam numer. 34. Et seq. de probat. Iacobin. de San Georg. in l. ob Carmen, S. fin. num. 5. ver. non paucis, Conrad in pract. rubr. personas testium agrediend. in prin. num. 3. fol. 73. col. 2. Et communiter DD. in cap. si testes, S. in testibus 4. quast. 3. ubi Gloss. ver. dignitas.*

35 Præterea, q̃ no estamos en el caso del argumēto, con que intenta persuadir la identidad de las Familias de los Agüeros de Torrijo, con la identidad procurada del apellido, y nombre. Porque antes bien de processo consta, han sido diuersos, aun en el nombre los Agüeros, ascendientes del proban-



te de los Agueros antiguos de Torrijo ; porque los mismos testigos de la parte contraria , dicen por el tiempo de su memoria, se ha llamado el probante, y sus ascendientes Gonzalez de Agüero, y aunque añaden, que entienden ha tenido principio el llamarse Gozalez, solo del tiempo , que inchoò su probança el Canonigo Antonio Gonzalez de Agüero: pero en esto no cõcluyen: sobre que depofan con emulacion: y padecen las excepciones, que adelante se dirà,

86 La emulacion se colije con euidencia, de lo que el *testigo 11. ex aduerso*, dize sobre el *artul. 10. del cõtradiet*. Que ha oydo, y entendido, q̃ en otros Lugares de la Comunidad, siẽpre les hã llamado a los deudos, y ascendientes del probante, con el sobre-nombre de Gonzalez de Agüero: *Si bien la gente de Torrijo, no los nombra sino con el de Agüero a solas*: En que se infiere la prevenida malicia, con que se han portado, que haze tambien adminiculo por la justicia del exponiente.

87 Aunque toda la probança , que ex aduerso en este *articulo* se haze , solo verifica, ha auido variedad en los ascendientes del exponiente: ya usando del apellido de Gonzalez de Agüero ya Agüero à solas : cosa que es muy frequente en las Familias que tienen dos apellidos: Por cuitar prolixidad, como se verifica en Iuan de Agüero Bracamonte, que con ser deudo en 4. grado del Señor del Palacio, como dize en su deposicion, no se firma sino Agüero a solas, *es el testigo 4. de la plica*: pero no prueba se ayan dexado de llamar siempre Gonzalez de Agüero: antes bien tenemos , exhibe el probante

fic-



fiete escrituras publicas, en que verifica, que antes de incohar la Infançonia antigua, se llamauan, y apellidauan sus ascendientes con el renombre de Gonzalez de Agüero:

88 Con lo qual le hemos de hazer a la parte contraria, el argumento ad hominem retorquendo con la misma razon, q̄ nos impugnaua, y agregando à ella otras circunstancias, y adminiculos, que harán concluyente el argumento, diziendo.

89 Accedat a nuestra probança. Eiusdem familiaris nomen, que con los adminiculos del tratado, y correspondencia induze presumpcion juridica en la identidad de las Familias, desuerte, que al que estuviere asistido de estos adminiculos, para auerle de probar pluralidad, y diuersidad, se le ha de vencer con vna probança concluyentissima, è indubitable, *Mier. de maiorit. part. 2. quest. 7. num. 96. ibi: Ex quibus infertur, quod si quis litiget super Nobilitate, & habeat cognomen Nobilium, vel Illustrium a quibus allegat se descendere, est presumptio magna, stantibus alijs coniecturis, quod est de illa agnatione, & Regius Fiscalis, & Concilium tenentur, APER- TISSIME docere contrarium.*

90 Tiene lo mismo Escobar de puritate, & Nobilitate part. 1. quest. 16. §. 2. num. 3. & 8. Donde advierte la Dotrina referida en las causas de Nobleza, se deue notar, para su obseruancia en los Tribunales, ibi: *Ex his rectè infert, quod in causis Nobilitatis, de quibus in Regijs agitur Cancellarijs, ferens cognomen Nobilium, & Illustrium, a quibus allegat se descendere, presumi-*



*tur. quod sit illius Nobilis Familia, & agnationis, maxime extantibus alijs coniecturis, & adminiculis, & Regius Fiscalis, & concilium tenentur APERTISSIME docere contrarium. QVOD SVMME NOTANDVM EST IN SIMILIBVS PVKITATIS CAVSIS.*

91 Para satisfazer al *APERTESSIME*, *tenentur docere contrarium*: de las Doctrinas referidas, trae la parte contraria vna probança, que toda ella se funda en deposiciones de negatiua de auditu, que toman su principio de los antiguos vezinos del Lugar de Torrijo, que lo dezian al tiempo, y quando estos eran parte formada en el proceso, que inchoò el Canonigo Antonio Gonzalez de Agüero ascendiente de la Familia del exponiente, como està probado: y aun en la misma formalidad de sus dichos referidos de auditu, se colige hablaban, como parte interesada, y notablemente apasionada.

92 Dizen pues todos estos testigos, ex aduerso producidos, que oyeron dezir, y afirmar a dichos antiguos de Torrijo, que Martin i. no era hijo de Pedro Gonzalez de Agüero, Señor del Casal, ni descendiente del Palacio de Agüero, ni de las Asturias de Obiedo, ni de otro Lugar alguno de Castilla: Ya se dexa conocer la vniuersalidad, con que niegan, y que hazen fe de la buena gana de contradecir, y que estos testigos toman muy por su cuenta la contradiccion, haziendo el oficio de testigo, y parte.

93 Y Porque el depofar oyeron a sus antiguos dezir, que Martin i. no era hijo del Señor del Casal de Agüero, ni descendiente de la Casa de Agüero,  
ni



ni natural de Asturias, ni de otro Lugar alguno de Castilla, como dicen en sus deposiciones, con esta formalidad, trae mucha inuerosimilitud, auer oydo tan geminadas negaciones, que solo por esta razon desmerecian el credito. Cum testes depo-  
nentes inuerosimile carean fide: *Ex tex. in l. ob car-  
men, §. si testes, ff. de testibus, ibi: Credendū, quod  
natura negotij conuenit, & tursus infra, solum  
quæ rei aptiora, & verò proximiora esse compere-  
rit.* Notat Bald. in 1. notab. Alber. num. vers. aut  
constat, quosdam dicere verisimilia, Tiraquell. in  
l. si unquam, C. de reuocan. donat. ubi alij plu-  
res.

- 94 Præterea carent fide todos los testigos, ex aduer-  
so, q̄ deponē sobre la cedula del cōtradict. p̄sc. por  
q̄ dizē todos menos el 22. cōtra el hecho de la ver-  
dad, sobre el articulo 6. q̄ los antecessores del expo-  
niente, han estado Infaculados en los Oficios del  
Lugar de Torrijo: y consta, que en Torrijo no ha  
auido Infaculacion de Oficios, de mas de 200. años  
a esta parte, està probado concluyentissimamen-  
te, de fuerte, que no tienen otro, que responder, pa-  
ra excusar la falsia a todos estos testigos, sino es a-  
cogerse a dezir, que es question de nombre el auer  
auido Infaculacion de Oficios, ò no; vease si para  
deposiciones tan asertiuas, de Infaculacion: y  
algunos que dicen, los han visto Infaculados,  
que son el 3. 6. 7. y 8. si es question de nombre de-  
zir el testigo de vista, lo que no ha visto, ni podido  
ver: sino que el desco de cōtradezir, los hizo pers-  
picazes, para ver lo que en 200. años no succdiò:  
y assi la falsia que estos testigos cometen en este ar-



ticulo , les ha embargado el credito , para no ser creidos en quanto deponen en todo el processo: Quia falsus in vno falsius in omnibus creditur: ex eo quod iuramenti fides est indiuidua: docet *Innocencius in cap. fraternitatis tit. de hereticis, Dec. cons. 105. num. 5. vers. similiter, Surdo cons. 61. nu. 35. lib. 1. Menoch. de arbitr. lib. 2. num. 1. Mascard. qui alios refert de probat. lib. 2. concl. 743. Petra in tract. de fideicommiss. quest. 17. num. 1236. Sesse decis. 393. num. 99.*

- 95 Y quando no militaran tantas razones, para no ser dignos de credito estos testigos. Milita por mayor de todas el depolar de auditu illorum, quibus nulla fides debebatur, quia facta temporis computatione, vt dixi prædicti antiqui, à quibus prædicta audierunt testes, qui nunc deponunt, se collige, crã parte en processo en el tiempo, a que se refiere la oyda : y assi entra la regla. Quod non potest esse maior fides in referente, quam fuit in relato, *DD. ad tex. in l. à se toto, ff. acquirit. heredit.* Porque seria graue absurdo admitir testigos de auditu illius Autoris, cuyo dicho, y deposicion no hiziera fe alguna en iuyzio. Dixolo el *tex. in c. licet ex quadam de testibus*, ibi: *Cum satis videtur absurdum illos admitti, quorum repellentur Autores.* Notant *Hostien. ad hunc text. num. 7. Ioan. Andr. numer. 4.* Y la razon adecuada diò *Farin.* porque nunca mereció mas credito la copia que el original, ibi: *Non enim plus copia credendum est, quam originali, & sic testibus de auditu, non creditur, quorum repellerentur Autores de oppos. contra. test. quest. 69. num. 85.* Es vna razon



zon esta, que derriba todos los testigos de la parte contraria, para todo lo de auditu.

96 Præterea, el ser los testigos, que en este processo deposan por el Regio Fisco, muy interesados en la causa desta Infançonia, por vezinos del Lugar de Torrijo, donde como consta de processo, tiene Doña Regula de Vera mucha hazienda, en que ha de suceder el probante por hijo suyo, y con este motiuo, como tales se han mostrado muy contrarios al exponente, declarando su animo, y diciendo, se auia de gastar el Lugar quanto tenia, por hazer contradicion, como de facto lo ha executado, teniendo Sindico por su cuenta, pagando, y contribuyendo en los gastos processales, dietas de testigos, y todo lo demas, que en el discurso desta causa se ha ofrecido: Consta todo en processo con probança exuberantissima de testigos, que concluyen de vista, fecho proprio, y fama publica, sobre el articulo 44. hasta el 51. del contradictorio del probante, y sobre el 50. deposa el mismo Notario, Comissario, y su Escriuiente, q̄ fueron a recebir los testigos por el Regio Fisco al Lugar de Torrijo, y dizē les hizierō todo el gasto los Iurados de Torrijo, pagandoles las dietas, y quanto se ofreciò en el viaje, y en Zaragoza vieron pagò el Sindico de Torrijo la publicata a la Escriuania: y el Comissario deposa recibìò el dinero.

97 Por estos intereses, y en consequencia de lo dicho, han procurado impedir con vexaciones, y extorsiones al probante, para que no passara adelante su probança, como lo hizieron con su tio el Canonigo Agüero, el año de 1595. y de presente



en la hazienda de Doña Regula de Vera, madre del probante: igualmente lo han executado talando-  
le los pastos de sus ganados, que gozaua con pos-  
fesion de mas de 30. años, quitando el passo, y en-  
trada a sus corralizas, no dexando hazer leña a sus  
criados en los montes comunes de dicho Lugar;  
con que vexada de estas extorsiones, le han obliga-  
do a mudar de domicilio, y irse a viuir al Lugar de  
Villarroya, consta todo en processo, sobre los ar-  
ticulos arriba dichos,

98 Y aun mas, llegó a tal extremo la exorbitante  
emulacion, è indignacion de los vezinos de dicho  
Lugar de Torrijo, que al mismo Notario, que fue  
con letras de esta Corte de V. S. I. para citar los  
testigos por parte del probante en dicho Lugar,  
le salieron al encuentro, con animo de impedir la  
citacion, con mano armada, llevando chuzos, pa-  
los, y otras armas, mostrando notable ira, è indig-  
nacion en grado, que a Don Andres de Agüero  
hermano del probante, que iba acompañando al  
Notario, Comissario, a esta fazon le emprendie-  
ron cõ animo de quererle matar, y viendose acosa-  
do de los vezinos, que le seguíã, le fue forçoso por  
librarse de su ira, arrojarfe por vn despeño, de  
que recibíò tanto daño, que estuuò muchos  
dias enfermo: todo està probado concluyentissi-  
mamente, y el mismo Notario, que fue a la Co-  
mission, afsi lo deposa, como fecho, que le passò  
personalmente.

99 Por todas estas razones, y motiuos, que de pro-  
cesso constan, y otras excepciones, y defectos que  
en èl se leen contra los testigos, ex aduerso. Pa-

rece



rece quedan bastantemente calificadas sus deposiciones de sospechosas, y por consiguiente, que no se deue hazer merito alguno dellas, ad traddita per *Menoch. de arbitr. casu 475. num. 8. Crauet de antiqui. temp. sec. viso de fama num. 9. Cuman conf. 77. col. 3. vers. ad quartum, Hipolit. Remin. conf. 187. num. 56. & sequent. & conf. 222. nu. 25. infine lib. 2. Curt. Lun. conf. 17. num. 1. lib. 1. Valenzuela conf. 92. numer. 195. & colecti per Farin. de testibus quest. 69. num. 201. & 140. Hac. Æmi. in tract. de testibus in materia testis de auditu fol. 287. nu. 30. 31. 40. & 46. Et in hac Nobilitatis materia, docet Escobar, hablando de los testigos emulos de la Nobleza de purit. & Nobilitat. part. 1. quest. 9. §. 4. nu. 83. ibi: *Ex quibus Iudices harum causarum, primum animadvertere debent, an testes aliqua ex causa suspecti sint, an odio, an amicitia, an ex meliori contrariorum testium ratione fragilitentur, seu earum fides diminuat, quia his, & similibus casibus facile fidem amittunt, nec credi debent.**

100 Y quando no padecieran todos estos defectos si se atiende a lo original de la justicia, ninguno concluye en el punto principal, que es impugnar la filiacion, y volato de Martin 1. pues la pretenden ofuscar, con solo dezir, no vino de Agüero, y para verificar esta negatiua, quando tratan dello, solo, dicen, que es natural del Reyno, de vn Lugar de la Comunidad de Calatayud, y no ay remedio, que ninguno diga de que Lugar: Y lo que mas es, ni aun lo han articulado. Con que se dexa conocer, que con prevenida malicia, y cabilosamente, para que



no se les pudiera conuencer con tanta euidencia, no han querido coartar el Lugar, que le auian de dar al origen de Martin i. Solo dicen siempre, fue de vn Lugar de la Comunidad de Calatayud: ya se ve, quan baguo, è indeterminado principio dà a su nacimiento, pues se compone esta Comunidad, como dize, *Villar en su Patronado* de mas de sesenta Lugares.

101 Ponderase tambien, que ni en la antigua lo probaron, con ser que estauan las noticias mas modernas, y mas proximas al nacimiento de dicho Martin i. y pues siempre hã dicho era oriundo del Reyno, y de la Comunidad, parece les era facil traer alguna escritura, en que verificaran, ò enunciaran el Lugar de su nacimiento; de que se infiere, es supuesto, y ficticio el origen indeterminado, que le imponen.

102 Y para ofuscar, y obscurecer como pretenden el nacimiento, y filiacion de Martin, y la afirmatiua que en este articulo tenemos probada, y cõtestada con tan fidedignos testigos, era necessario coartar la negatiua al Lugar del nacimiento, verificandola, saltim indirectè, con afirmatiua contraria, aliàs defecit in salutari: porque conforme a derecho, la negatiua directè es improbable: *Ex tex. in cap. quoniam contra de probat. ibi: Cum negantis factum per rerum naturam, nulla sit directa probatio, cap. bona memoria de electione. Docet Mascarr. de probat. concl. 38. Fulu. Patian. eodem tract. lib. 1. cap. 38. Menoch. de presump. lib. 2. quest. 50. nu. 8. Cardoso in praxi iudicium vers. probatio num.*



103 Con que no auiendo probado affirmatiua contraria con testigos de auditu en el processo antiguo, ni moderno; queda siempre en terminos de mere negatiua la probança ex aduerso: siquese pues, que no solo no hazen prueba los testigos del Regio Fisco, por las excepciones, que padecen, mas aunque fueran omni exceptione maiores, y aunque vencieran en numero a los del exponente, no podian vencer la probança affirmatiua, que de ellos resulta; quia plus probant duo affirmantes, quam mille negantes: docent *DD. in cap. cum in tua de testibus, ubi Panor. numer. 2. Deci. cons. 544. nu. 13. Masc. de probat. lib. 1. concl. 70. nu. 2. Roland. cons. 93. nu. 2. lib. 2.* Son en la justicia del exponente 60. los que deposan affirmatiua, y 30. los que ex aduerso negatiua. Saquese la consecuencia, quales haràn mas calificada probança.

104 De lo dicho se infiere, no es medio proporcionado, para obscurecer el nacimiento de Martin, el negar tan baga, è indeterminadamente, lo que tan cierta, è indiuidua tenemos probado; porque si le preguntamos a la parte contraria, en q̄ Lugar nació Martin i. dizen indeterminate, q̄ en vno de la Comunidad de Calatayud; si quien fue su padre? que no lo saben: Si quien su madre? mas lo ignoran, Pues como puede caber en humana inteligencia. que vna probança negatiua, en que ni se le asigna padre, ni madre, ni Lugar de origen, ni otro principio alguno al nacimiento, pueda vencer, ni competir con otra, en que està probada la filiacion, y descendencia, asignando, y probando padre, madre, y patria.



105 Insta la parte contraria, en que Martin 1. ha de ser natural del Reyno; diziendo, que se halla escrito en vn libro de Cofadria, que fue su Mayordomo, ò Prior Martin de Agüero el año 1522. y suponiendo la identidad, dize, que sino fuera natural del Reyno, no huuiera sido Prior, ò Mayordomo de dicha Cofadria.

106 Respondese, que el libro de la Cofadria, no haze fe, por ser escritura priuada: *Ex text. in l. exemplo, § l. rationes, C. de fide instrum. l. instrumenta, C. de probat. Roman. cons. 77. num. 4. Burgos de Paz quest. 4. Ciuil. num. 40. Rebusf. tom. 1. titul. de Chirograf. in pref. num. 1. Salon cons. 29. num. 84. Costa cons. 1. num. 22.* Y en Aragon es certissimo, por lo que dispone la obseruancia. *Item licet 10. de fide instrum.* y el Fuero 1. *ut debitum non possit probari*: Y assi para que dicho libro hiziera fe, se auia de auer probado, estaua Archiuado, y que auia sido compulsado a Archiuero, y la costumbre de dar fe a semejantes libros: *Ex latè tradditis à Grat. discept. Forens. discep. 582. per totam lib. 3. q̄ ad summum, solo pueden hazer fe contra Escriptuentem, & producentem: Ex Gloss. in clem. 1. Si ceterum de usuris, Scacia de iudicijs lib. 2. cap. 11. numer. 34. Portoles vers. scriptura priuata numer. 3.*

107 Præterea, no se verifica, que Martin de Agüero nombrado en el libro de la Cofadria, y el 3. agüello del probante, sea vno mismo; porque la identidad, non solo nomine probatur, *l. si in rem 6. ff. de rei vendit.* antes bien consta, que ya muchos años antes, que este viniera auia Agüeros en Torrijo,



rijo, como la parte contraria confieſſa, Y aſſi es lo mas verosimil, fueſſe de aquellos, con que auiendo eſta verosimilitud, y preſumpcion, que aſiſte a los naturales, mas ſe deue creer, que era de la antigua Familia, y deuia probar la identidad el Regio Fiſco, el dia que funda ſu contradicion en ella: *Secundum Doctrinam, text. in l. ſi unus ex pluribus appell. docet Bart. in l. inter ſtipulantem, §. 1. num. 3. ff. de verb. oblig. Iason in l. nam hoc num. 12. C. unde legitimi, Menochius lib. 6 preſumpt. 15. num. 3. Et ſequenti in conſ. 21. n. 32. lib. 1. docet Eſco- bar de puritat. par. 1. q. 6. §. 1. ubi qui identitatem, aut pluralitatem pro ſuo iure allegat illam probare tenetur.*

108 Y aunque ſe replique, que la identidad ſe prueba con dezir, que Martin de Agüero marido, que dezimos fue de Maria la Cal, es el nombrado, con la calidad de Mayordomo en el libro de la Cofadria: Se reſponde diziendo, que los teſtigos que depoſan, fue vno miſmo, ſolo deponunt de credulitate, per verbum videtur, que les parece, que creen es el miſmo: y en eſta formalidad, no concluyen *Oſaſch. deciſ. 122. num. 1. Felinus in cap. de catero num. 51. de homicidio Maſcard. concl. 459. num. 1. Farin. quaſt. 63. num. 28. Et 27. y con ellos Suel- nes conſ. 38. num. 8. y caſo negado, que fuera el miſmo: no es Oficio de jurisdicción.*

109 Inſta mas la parte contraria, diziendo: que tambien ſe halla Martin de Agüero obligado en dos cenſales otorgados por el Lugar de Torrijo, vno año de 1526. y otro de 1541. Y que de aqui ſe infiere, que auiendo ſido Iurado en dichos años Mar-



tin 1. no fue extrangero; porque para estos Oficios, pide calidad de Regnicola, el que los aya de exercer por ser de jurisdiccion.

II o Pero siempre estamos in i. satisfacione; porq̃ este argumento, no prueba identidad, y el que se funda en ella, està obligado a probarla, como arriba se ha dicho con mucho numero de DD. y se aña de, *Stph. Gratiano decis. Marchia 148. num. 2. Rota decis. 982. num. 6. par. 3. lib. 3. & decis. 188. Cornaran. decis. Lucens. 16. nu. 2. Franc. Marc. decis. 909. nu. 4. vers. & pariter, à quo tenet etiam Gratian. discept. 799. num. 4. Fluvius Patia. lib. 2. cap. 15. num. 19. & 20. Alciat. Respons. 403. Crauetæ cons. 67. num. 7. & cons. 112. num. 3. & cons. 198. n. 4. & cons. 269. num. 3. y Escobar en terminos de probar identidad de persona enunciada en instrumentos de puritate, & Nobilitate quest. 16. part. 1. num. 6. ibi: Quare identas personarum, & rerum, quia ex antiquis petuntur instrumentis, est ita demonstranda, ut eius certitudo perfectè demonstretur. Et Paulo inferius, dize milita mas esta obligacion, quando el que procura la identidad, es a perjuizio de vn tercero, ibi: Maximè dum ex ea præiudicium alteri oriri timetur, pruevalo con *Gracian. discep. 790. Franc. Marc. decis. 609.* y otros muchos, y assi en no probando la identidad deficit in salutari.*

III Et licet regulariter, no se presuma pluralidad de personas: *Menoch. de presumptione, presumpt. 15. num. 36.* pero la presumpcion cesa, quando se manifesta la verdad, *l. fin. in princ. ff. de eo quod met. causa, l. cum de indebito 25. ff. de probat. l. nup*



*tura 57. ff. de iure dotium, l. in rebus 30., C. eodem docet Escobar. de purit. part. 1. quest. 16. §. 3. ibi: Et probatio superveniens precedentem tollit presumptionem.* La que aqui tenemos probada con muy calificados testigos es, que Martin de Agüero 3. agüelo del probante, nació en Asturias, que de allá vino, que desde acá èl, y sus descendientes continuamente se han correspondido, y comunicado, como deudos, y descendientes del Palacio de Agüero: y esto queda verificado, con tan exuberante probanza, como se ha visto, así en el numero de los testigos, como en la calidad dellos: Parece que si en este punto, nos ha de guiar la presumpcion Foral: Sale legitima la consecuencia, que aviendo de ser Regnicola, para ser Jurado, no puede ser èl nombrado en los censales Martin 1. que vino extranjero, como està probado; sino antes bien, el dia que se confiesa ex aduerso, auia yà muchos años antes Agüeros en Torrijo, la presumpcion de Fuero, asiste mas, en que el nombrado en los censales, fuese de la Familia antigua de los Agüeros, que auia ya anteceder en Torrijo,

112 - Conduze mucho a este mismo intento, y confirma el volato, y origẽ extranjero de Martin 1. el estar probada con testigos ex aduerso producidos, la distincion de estas dos Familias de Agüero en el mismo Lugar de Torrijo, que haze adminiculo muy compatible a la extrangeria. Deposa esta distincion de Familias de los Agüeros de Torrijo, el testigo 1. sobre el articulo 6. del contradict. Esc. afianza integramente su credito, la regla productus contra producentem.



113 Y aunque no demos mas a toda la probança, que haze el exponente: si solo el que habeat vim femiplenæ probationis, taliter, vt transferat onus probandi identitatem, tenemos intento, porque si tenemos saltim femiplenæ probado, que Martin 1. fue extrangero, probamos que es distinto, asisti- dos de la presumpcion de Fuero, y assi el Fisco, que dize fue natural, pues funda su intencion, en identificar el nombrado en el censo con dicho Martin 1. deve probar la identidad, quia qui se fundat in illa, illam probare tenetur, l. 2. §. *sed si dubitatur*, ff. *de iudicijs*, l. 1. §. *ait Prator*, ff. *ne quid in flumi. publ.* Ioan. Andr. in cap. fin. de homicidio in 6. Roland. cons. 3. num. 4. & cons. 45. vol. 1. Seraphin. decis. 326. & 332. Rota nouis. diuers. decis. 172. part. 1. Ricinus collect. 406. & 768. Menoch. cons. 301. Ant. Faber, C. de probationibus defn. 32. Suelues cons. 33. num. 9. in cent. Sin embargo diga el Fisco, tiene por su parte la presumpcion de identidad; porque essa præsumpcion queda vencida con tanto numero de testigos, que depolan lo contrario, diziendo, vino de Asturias,

114 Y no se puede dudar, que la probança, que haze el exponente, para la pluralidad, sit præstantior a la que trae el Fisco, para la identidad: porque esta se funda en el dicho de 4. testigos, que dicen, han oydo dezir, que Martin de Agüero, fue Jurado, y la oyda fue en el tiempo de la antigua probança, ya se vee el credito, que se deve dar siendo los que lo dezian, parte formada en processo, como està dicho: Por el contrario la probança del exponente, se afiança en tanto, y tan calificado



numero de testigos, que deposan la extrangeria, y volato de Martin 1. con muchas razones, y adimniculos de verdad: con que la identidad queda excluyda, y la pluralidad por este medio verificada: *Escobar de puritate, & Nobilitate. part. 1. quest. 16. §. 3. num. 21. ibi: Si verò probetur alios illo tempore eiusdem extitisse nominis, nec appareat expculiari ratione. quis eorum sit, de quo nunc agitur, & quaritur, destruit alterius probationem cum non sit locus presumptioni identitatis, si verè pluralitas sit.* en nuestra probança se verifica todo esto: Ergo, &c.

115 Præterea, caso negado demos, que sin perjuyzio de la verdad, el comprehendido en el cenfal, fuesse Martin 3. aguelo del probante: aun no se sigue, per necesse, que fue natural del Reyno. Lo que se sigue es, que se avria faltado a la disposició del *Fuero, quod extraneus à Regno, & For. de alienigenis ad Officia non admitendis tit.* Lo q de facto ha sucedido en muchos Lugares del Reyno; y es muy facil de suceder, refert *Portales ver. alienigena numer. 34. & 35.* Y se ha visto muchas vezes en Lugares cortos, por la falta de Suge- tor, para los Oficios del gouierno, como siem- pre se procura, echar mano de los que se hallan mas bien acomodados, sin hazer muy sobrado re- paro en la extrangeria, por la razon dicha: y assi no solo, no se les impide, mas por la falta de personas acomodadas a los que lo están, se les persuade, y ruega a vezes, y como Martin 1. llegò a buena for- tuna de acomodado, fue muy facil, que esto le su- cediera, por ser los Oficios de Torrijo por elec- cion,



cion, sin preceder Infaculacion alguna, firuiendole de mucho apoyo para ello, el ver auia casado con hija del Lugar, y auer muchos años, que en el tenia su domicilio, y hallarse tan acomodado, como los testigos de ambas partes confiesan.

116 Y afsi todas estas razones hazen muy factible, q̃ Martin 1. que vino de Asturias, despues de los muchos años, que residia ya domiciliado en Torrijo, casado, y acomodado, el año de 1526. y el de 1541. como dicen los censales, fuesse Iurado, porque lo hallauan ya residente en Torrijo, el vno treynta, y seys años, y el otro veynteyvn años, pues como està probado su venida, fue el año de 1505. y el de 1506.

117 Sufraga la posibilidad de este caso, lo que la parte contraria ha intentado probar, de que el mismo Martin 1. quatro años antes fue Prior, ò Mayordomo de la Parroquia, Oficio que aunque no pide calidad de Regnicola: pero por auerse portado en el a satisfacion de los Electores, fue muy posible lo eligieran despues en Iurado: suponiendo la satisfacion, que tenian de su persona, y sus buenos procedimientos, y con la seguridad que nadie se les auia de impugnar, puesto que ellos eran Iuezes, y parte en la eleccion.

118 Y no queda este caso en sola la esfera de posible, porque si atendemos a lo que el *testigo 2.* sobre el *articulo 20. contradiet. Fisc.* Dize hallarèmos tiene mucho apoyo en la probança contraria, el que aya sucedido en Torrijo, auer auido Iurados en estrangeros. Pues dize este testigo, que la questiõ no estaua muy decidida en lo antiguo, si pa



ra ser Jurado de Torrijo, era preciso el tener la calidad de Regnicola, pues depuso oyò altercar a los antiguos este punto, y aunque dize en esta disputa, y altercacion dixerõ los testigos que nombra, que Martin de Agüero, como natural del Reyno, fue dos vezes Jurado de Torrijo: fago yo deste dicho, y de la genuina inteligencia desta disputa, y altercacion, y del auer nombrado en esta fazon a Martin de Agüero, dos consequencias muy fauorables al caso en que se discurre.

119 La primera es, que suponiendo como verdad calificada *ex votopartis aduersæ*, que se altercò en lo antiguo, si el extranjero podia ser Jurado: aunque con resolucion contraria, pero esto no obstante, y à esta altercacion supone, que en lo antiguo saltim huuo duda en esta materia: luego maximè esta duda nació de algun caso, que sucedió de facto, y diò principio a la duda.

120 La segunda consequencia es, que el auer nombrado a Martin de Agüero en semejante fazon, y altercando este punto, no fue possible, q̄ fuesse por natural, aunque el testigo lo diga; porque es inuerosimil, porque si la disputa, y altercacion, era si el extranjero podia ser Jurado, nombrar para solution de la duda vno, que por natural lo auia sido, y à se ve es inconsequente, y por tal inuerosimil, y que el testigo añade, y pone de su casa, y con deseo de q̄ Martin i. sca natural; pero le dà muchos visos de extranjero; porq̄ alli no se altercaua, ni se podia dudar, si el natural podia ser Jurado, y quando se dudara, y quisieran el desengaño, exemplares tendrian muy a la vista de naturales, que a la fazon



de la disputa eran Jurados de Torrijo, y otros muchos que en tiempos mas modernos lo avrian sido por naturales, y assi no es creible fueran a nombrar por natural vn antiguo tan remoto, en quien no se podia verificar con facilidad la calidad de natural:

121 Y adminus, lo que no se puede negar, se infiere de la deposicion deste testigo, que dize nombraron los antiguos a Martin i. altercando este punto, es dezir, que el auerle traydo a la conuersion, seria porque en ellos, ò los que entre ellos seguian la contraria, auia question sobre si Martin, que confessauan auia sido Jurado, fue con certeza Regnicola, ò no: porque aliàs ad quid plus versabatur sermo circa Martinũ remotiorẽ, si naturalis erat, quã circa alios Regnicolas proximiores, in quibus totalis satisfactio dubij, & altercationis reperiri poterat. Si el assumpto auia de ser nombrar vn natural, que huuiesse sido Jurado de Torrijo, ad quid, se auia de recurrir a Martin de Agüero antiguo tan remoto. Sigue se, pues que en la extrangeria de Martin, saltim, huuo opinion entre los antiguos nombrados, por este testigo ex aduerso producido.

122 Haze grande esfuerço la parte contraria en probar, que el exponente, y sus ascendientes, han contribuydo, y pechado, en que pone todo lo concludiente de su probança: pero es ociosa diligencia, porque el assumpto de esta parte, es probar en propiedad, para lo qual no es necessario estar en possession de su ingenuidad el que la prueba, quia nihil commune habet possessio cum proprietate:

Ex



*Ex text. in l. naturaliter 12. §. nihil commun. ff. de acq. poss. l. per misceri 52. ff. eodem, l. si duo 3. ff. uti possidetis, l. cum fundum 18. §. fin. ff. de vi, & vi armata, & l. an eandem 14. §. fin. de except. rei iudicata, latè exornat. Menoch. cons. 311. num. 48. lib. 4.*

123 De a qui se sigue, quod licet probationes maneat, reprobatae, quo ad iudicium possessorium, non tamen, quo ad petitorium, seu proprietatis, l. si an eandem 11. si cum testamento 21. in princ. l. si in iudicio 23. ff. de exceptione rei iudicata: Nam separatorum, separata est causa, & ratio, l. cum 18. ff. de neg. gestis, & à diuersis non fit illatio, l. Papinianus exuli, ff. de minoribus: adducit plura: Valenzuela cons. 1. num. 79. exornat. Garcia de Nobilitate Gloss. 18. numer. 16. Tiraquell. eodem tract. quast. 14. & Otalora tertia par. c. 6. illustrat, Ant. Faber. ad tit. C. de dignitate, & Nobilitate lib. 9. tit. 29. difinit. 6. ibi: Quia non fit prauidium Nobilitati, & immunitati, ex eo solum, quod vir Nobilis passus sit censi se in Plebeyorum numero, tributaque non nisi Plebeis in dicta per aliquod annos soluerit.

124 Y no menos proceden estas Dotrinas en nuestro Reyno, como enseñan nuestros prácticos, Molin. ver. Infanzio Portol. ibidem nu. Regēs Sesse decis. 6. num. 14. Vbi docet, que las contribuciones, aunque dañen para el possessorio; pero nullatenus para el petitorio, y propiedad, ibi: Non obstante, quod fuerant ipsi contributiones cum hominibus Plebeis, fuerunt declarati Infanziones, y dà la razon, respondiēdo al Fuero fin. tit. quomodo



do quis debeat suā Infanzoniam salu. *Quia Forus dictās, quod nocet cōtributio loquitur in possessorio salva, nō autē ubi agitur de proprietate:* Y es en tā to verdad, que aūque se le opōga al que prueba en propiedad, q̄ ha pechado, y contribuydo, por quarenta años, obtendrā, y se declarará, deue gozar como Infanzon: Y assi lo declarò la Real Audiencia in processu Francisci Molines, refet Sesse, ibi: *Fuit declaratum saluam prodesse, & sic debere gaudere, non obstante, quod per 40. annos contribuerat, & idem fuit iudicatum, non obstantibus contributionibus agentis per 30. annos in processu Martini Hernandez del Prado in Regia Audientia anno 1600. 15. Decembris.*

- 125 Milita lo mismo, aunq̄ se le opongā al probante contribuciones de padre, y aguelo; porque probando el Casal, ò Solar, con la inmemorial de sus antecessores, deue obtener en propiedad, y se ha juzgado muchas vezes en los Tribunales de este Reyno, como enseña el Señor Regente Sesse decis. 6. num. 23. ibi: *Ita multoties fuit in Regno iudicatum, etiam si probentur contributiones litigantis, patris, & auis, & plures actus, &c.* Y la razon de esto es; porque la inmemorial del Casal, tiene fuerça de titulo, y priuilegio, Sesse vbi supra. *Quia inmemoralis titulo Casalis, tali, quali coadiuuata vim tituli, & priuilegij habet, comprobant iura in cap. super quibusdam, S. prater ea de verb. signif. l. hoc iure, S. ductus aqua de aqua quotidiana, & astina.* Con que parece queda supervacanea toda la probança, que ex aduerso, se ha hecho en este punto, quia parum conducit



cit ad intentionem probantis ellidendam.

126 Y porque será posible se quiera objepto a la probança del exponente sobre los artículos de la filiacion, y volato, diziendo, que aunque estén probados con tan calificados testigos; pero que les falta el complemento, y adminiculo de escrituras instrumentales; porque en ella se afiança con toda seguridad la prueba de los testigos de auditu; por lo que dixo *Cassiodoro, lib. 11. variar. cap. 18.* his verbis: *Est enim scriptura humanarum actuum seruans fidele testimonium prateritorum loquax obligationis inimica: nam memoria nostra, & si causas retineat verba, tamen conmutat, illic autem secure reponitur, quod æque firmiter invenitur.*

127 Pero si bien se le atribuye esta seguridad a la probança instrumental, sin embargo secundum communẽ iuris normam, siempre precede, y prepondera, la probança de testigos, vt præstantior, & dignior, por la razon, que diò el Emperador Iustiano in *auth. de instrum. caut.* & fide S. si verò, tale non est. 73. ibi: *Nos quidem existimamus ea, quæ viuæ dicuntur voce, & cum iureiurando: hæc digniora fide, quam scripturam ipsam, secundum se subsistere.* Y por esta razon enseña Mascardo cum communi Doctorum, quod testium probatio primum locum debet obtinere, de *probation. in prin. quest. 5. à num. 3.* & deinceps: Fundase en muy solido principio esta prelacion, por ser la probança de testigos de iure diuino stabilitata, y la de escrituras à iure positiuo introducta, y assi aquella merece primer lugar entre todas, *Mascar. d. q. 5. à n. 4.*

128 Ni obstara adhuc in punto iuris, aunque se ar-

Q

guya



guya con la ley 2. *C. de testibus*, que dixo, para probar la ingenuidad, no es probança suficiente la de testigos sin instrumentos, ibi: *Si tibi controuersia ingenuitatis fiat defende causam tuam instrumentis, & argumentis, quibus potes: soli enim testes ad ingenuitatis probationem, non sufficiunt*: Porque segun enseña Cuiac. y Gotofredo, la dotrina de este texto, procede en la causa de ingenuidad, vt opposita libertinitati, y assi por asegurar que los libertos no se introduxeran en el drecho de la ingenuidad natalicia, siendo aquellos semel notados con la macula de la seruidūbre, fue establecido, que el q̄ auia de probar ingenuidad, y libertad original, era preciso hiziesse fe de la escritura del dia de su nacimiento, por ser costumbre apud Romanos, escriuir el dia natural de los ingenuos, esto es de los que nacia cō libertad de origen, teste Gotofredo in d. l. 2. ductus autoritate, text. in l. *atas* 2. ff. de excusationibus. & l. 3. ff. de censibus: oluiddando al que nacia en seruidumbre, tanquam pro nullo a iure reputatus, ad text. in l. *quod attinet* 32. ff. de regul. iuris. Con esto se pretendiò asegurar, el que los libertinos, no pudieran introducirse en la ingenuidad natalicia, como queda dicho, & si postea libertatem Ciuium Romanorum consequentur.

129 Y si se dixere, que in praxi se ha obseruado en este Reyno, por estilo de los Tribunales, para prueba de las Infançonias, el que las deposiciones de los testigos, ayan de venir con adminiculos de instrumentos, y escrituras publicas; no obsta porq̄ lo primero se responde del estilo, no consta este,



este, antes bien en la misma Real Audiencia, donde se dize, tiene principio el estilo por la resolution, q̄ refiere Suelues, hizo este Tribunal el año de 1626. despues acá se hallan muchos processos de Infançonias, cuya probança se ha hecho fuera del Reyno, y sin adminiculos de instrumētos, se ha pronunciado por los Infançones, vt videre est in causa de los Valázuelas in Regia Audiēcia, y despues en la eleccion de firma in processu Procur. Fiscalis, cuyo motiuo se referirá a baxo: Et in causa de los la Puētes, como refiere Suelues dict. cons. 51. in utroque Tribunali, quatuor Dominorum voto fuit obtentum, sine adminiculis instrumentorum.

130 Lo segundo, quidquid sit de estilo, siue decisione Regiæ Audientia, no está recibido en la Corte de V.S.I. como lo dixo el motiuo, in processu Petri de Vera super iuris firma grauam: factorum die. 6. Mens. Octob. anno 1643. concordi voto: Son estas sus palabras: Nec in aduersam nos ire sententiam cogit Regia Audientia stylus, quo probationibus de auditu nudo, in hac de qua agimus materia non defertur: sed tum demum cum scripturis alijsve adminiculis facile, alioquin prosternibilis audituū probationem, sed quidquid de hoc sit stylo, quem pro nunc tantum decem Senatum veneramur: certum est in nostra Curia, non sic inualuisse, sed fidem eam prædictis testibus, & probationibus concedendam arbitramur. Fundase esta decision en razon muy juridica; porque conforme a todo derecho, la probança de testigos, es la que primum obtinet locum probationum, Mascard. de probat. dict. quest. 5. Escobar de puritate, & Nobilitate 1. part.



1. part. quest. 9. numer. 3. ibi: *Et ita nulla prorsus occurrit puritatis probatio, qua a testibus initium non summat, & inter ceteras optima habeatur.*

131 Lo mismo se pronunciò, in processu Procurat. Fiscalis, nec non iurator. & Concilij Loci de Burvarena, super iure Infançonia in causa de los Valanzuelas die 9. Aprilis anno 1650. Vbi quatuor Dominorum Locumtenentium voto, sententia fuit lata pro Infançonie, ibi: *Nec in contrariam nos ire sententiam cogit, praedicta Regia Audiencia stylus, ut non aliter testimonio de auditu deferatur, quam si adminiculis instrumentorum, aut historia corroboretur, nam quidquid sit de hoc stylo, non ad probationem instrumentalem coangustandus erit, sufficit, quod alijs adminiculis fulciatur, ex quibus veritas deprehendi valet.*

132 Præterea, aunque se huviessè de seguir en la decision desta causa el estilo de la Real Audiencia, es la probança que trae el exponente de calidad, que no la puede embarçar el estilo; porque este, aunque muy regido, no se ha coartado al preciso adminiculo de instrumentos, para calificar la probança de testigos, sino antes bién ha admitido otros adminiculos, y demonstraciones de verdad, como lo dixo el motiuo *Petri de Vera*, ibi: *Scripturis alijsve adminiculis*: Donde no pide compulatiuè, el adminiculo de instrumentos, sino disiunctiuè, *alijsve adminiculis*: Lo mismo dixo el motiuo de los Valanzuelas, ibi: *Non ad probationem instrumentalem coangustandus erit*, hablando del estilo, referido, *sed sufficit, quod alijs adminiculis fulciatur.*



Asi lo entendió *Suelues dict.conf. 51. num. 13.* donde dize, que la resolucion de la Real Audiencia, fue solo para el caso, que nuda erat probatio testimonio de auditu, absque alijs adminiculis: Pero los adminiculos, que asisten, y sufragan la probança del exponente, son muchos; vt videre est, en los q̄ dicen los testigos, como son los tratados de las Familias, las cartas de correspondencia, hospedaje de los deudos de la Familia Noble de Agüero, el combite de los payanos a la Misa nueva, el depasar en la probança antigua, y moderna los Señores del Casal, que todas estas son por circûstancias, y adminiculos, como aduierte *Escobar de puritate, & Nobilitate part. 2. quest. 6. §. 6. nu. 11.* Y quando no los tengamos de instrumentales, tenemos con seguridadlos que pide la alternatiua del estilo de la Real Audiencia.

- 133 Præterea, que es muy considerable adminiculo la probança, que se hizo en el processo antiguo; pues como se ha dicho, licet nõ faciat plenam probationem, facit tamẽ adminiculum, *Escobar de purit. & quest. 13. §. 1. num. 2. part. 1.* con muchos que alega; quia Familiæ descendentibus, per publicationẽ iam semel ius fuit quæsitum ad probationem, vt adminiculum. Y si esto sufraga a la moderna, como adminiculo, vt est certum, este no puede ser otro, que instrumental, por auerse publicado aquella, y reducido a escritura publica las deposiciones, que es vno mismo, pues aquellas hazẽ despues de publicadas, publica fe, como se probò con *Mascar.* y otros: Ni nos ha de faltar Fuero, q̄ pruebe esto mismo q̄ las deposiciones de los testigos, semel



publicadas, equivalẽ, y tienẽ fuerça de instrumento; pruebalo el *Fuero 2. tit. de firmis iuris*: q̃ haze equivalẽcia de la prueba, que se forma con testigos publicados. Haze con escriptura instrumental, ibi: *Aut scripturam publicam, vel testes publicos fieret fides de his, super quibus inquiritur*, y aũ se admiten contra el instrumento, como enseñan *Mol. ver. firma fol. 146. col. 1. in fin. Sesse decis. 28. nu. 9. Mõter decis. 30. n. 12.* Luego tenemos adminiculo instrumental.

134 Sin que a todo esto se oponga, ni perjudique la separacion alegada, que està tan lexos de auer causado perjuyzio, semel iam quæsito iure adminiculi successoribus Familiæ, que antes bien de aquella hemos de formar otro nuevo adminiculo, a favor de toda la Familia; porque esta separacion, como consta en processo, fue procurada por los vezinos de Torrijo, con medios violentos de extorsiones, y repetidas vexaciones, que estàn probadas exuberantemente, en processo, simul con la comanda de los seys mil ducados, en que hizieron obligar a los antecessores del probante, para que no intentassen bolver a probar su Infançonía, que arguye el poco fundamento, que tenían los de Torrijo, para impugnar la justicia del probante: no es poco adminiculo este.

135 Præterea, queda probado con la *ley Imperatores 29. ff. de probationibus*: Las cartas de quarum fide, & veritate per testium depositionem constat, vicem instrumentorum habere: y aqui hemos probado la letra concluyentissimamente, con que tenemos en ellas adminiculo vice instrumental.

Aña-



Añadiendo a lo dicho, que conforme a derecho la probança, que se halla contestada con cinco testigos, equivale a probança instrumental, ex doctrina, *tex. in l. testium 18. C. de testibus*. Et adhuc stante statuto, quod probatio debeat fieri cum instrumentis; cumplirá con la ley del estatuto, el que probare con cinco testigos contestes, docet *Costa de remedijs subsidiarijs remed. 70. illat. 1. numer. 2. ibi: Et stante dicto statuto dubitari contigerit ad rem nostram, an productio quinque testium idoneorum alioqui sufficiens pro scriptura. Et instrumenti vicem obtinens: Et verius est, quod sit in electione illius, qui probare vult, an prober, per quinque testes, an potius per scripturam*. Luego aunque el estilo de la Real Audiencia, pidiera de necesidad adminiculos de escrituras, se podia suplir con cinco testigos de nuestra probança, y aun nos sobrarán algunos.

136 Vltcrius, que la prueba no se deue coangustar à escrituras solas; porque no es preciso, que esta sea por vn solo medio, que manifieste la verdad, *ex l. 3. §. eiusdem, ff. de testibus, ibi: Quae argumenta ad quem modum probandi, cuique rei sufficiant, nullo certo modo satis, definiri possunt*. Por lo qual, el coangustar las pruebas, es cerrar el passo a la demõstracion de la verdad, & ita, vt via veritatis pateat, probationibus fauendum est, secundum doctrinam, *tex. in l. Curēt Iudices 22. ff. de testibus, l. 1. §. sed, Et si seruus, ff. de ventri inspic. l. penul. ff. de integr. rest. l. Et si nihil 133. ff. de regul. iuris, Docet Ant. Faber. in C. lib. 7. tit. 19. disin. 7. sub num. 4.*



137 Es el luez, el antidoto de la verdad, para prevenir, no la obscurezca la emulacion con falsas, y cabilosas contradicciones: por esta razon, pues deve franquear, y facilitar los medios posibles, para dilucidarla, como primera causa de donde procede la seguridad de la justicia. Eleganter docet Ioan. Matienzo in dialag. Relatoris, & Iudicis, his verbis. *In summa hoc unum potissimum ad equi, bonique Iudicis pertinet Officium, veritatem modis omnibus undecumque indagatam eruere, ad lucemque perducere, ne angustia probationum. Iustitia, quæ filia veritatis est pereat.* Y en el numer. 2. prosigue diziendo. *Hinc Iudicibus nimirum, leges præcipiunt probationibus, ut faueant, utque hæ minimè restringantur, sed ut salva sint totis curent nervis.* Por tan justa atencion la Real Audiencia, quãdo mas rigida, nũca ha coangustado al precisso adminiculo de instrumentos, la prueba de las Infançonias, como se ha visto.

138 Pero aunque todo lo dicho proceda; resta el satisfazer a la duda, que interinformandum se ofreciò, respeto de la probança, que hazen los testigos sobre el articulo de los tratados, en que parece ay contradiccion, que resulta, de adminiculo que fundamos en la probança antigua; pues auendo dicho en aquella el Señor del Casal, hermano de Martin, que no le comunicò, ni aũ le viò, dicen los testigos de la nueva probança, que Martin, y sus descendientes se comunicaron con su padre, hermano, y successores del Palacio, successiue en sus tiempos, por cartas, y por payfanos que iban, y vnian. Respecto de la comunicacion de los descen-

dien-



dientes , no ay duda , solo la duda es , respeto de Martin , y su hermano.

139 Pero antes de responder a ella supongo: ex ventre processus, que de 23. testigos, que prueban este *articulo* en Zaragoza, y Transmiera, los diez de la plica dicen, que Martin i. se comunicò con su hermano, y deudos por cartas, y recados: Los 13. en q̄ entran dos de la plica dicen, q̄ se comunicaron con los descendientes del Casal èl, y sus descendientes en sus tiempos, y así la contradiccion, solo està en los que dixerón se auia comunicado con Pedro su hermano, por auer dicho este en la deposicion que hizo en el processo antiguo, que no conocia a Martin i. su hermano, aunque por tal lo tuuo, ni le comunicò por su persona, por no ser nacido el testigo, quando Martin i. se vino a Aragon.

140 Pero mirado con atencion lo que el testigo dixo en la deposicion antigua, no milita contradiccion alguna, como se vee en ella, sobre el *articulo* 26. donde concluyendo en la filiacion de Martin su hermano, en el vltimo frasmêto, dize así: *Y a mas de auerlo oido dezir al dicho Pedro Gonzalez su padre, y a la dicha Doña Maria Gonzalez de la Gandara, madre del dicho Martin Gonzalez de Agüero, este testigo siempre tuuo al dicho Martin Gonzalez de Agüero, por su hermano, caso q̄ por su persona nunca se comunicaron, ni aun se vieron a lo que tiene por cierto, porque el dicho su hermano se fue, y ausentò desta tierra, y el testigo no era nacido, y a los hijos, y nietos del dicho Martin González de Agüero, desde mas moços los ha comunicado por cartas, y por vista, como por tales sus sobrinos.*



nos. Concluye que es voz comun, y fama publica en dicho Lugar de Agüero, sin auer oydo, ni entendido cosa en contrario.

141 La deposicion deste testigo en quanto dize: que por su persona nunca se comunicò, ni aun se viò con Martin su hermano, no excluye el auerse comunicado por cartas; porque la comunicacion personal, y la que se tiene por cartas son distintas, por que aquella pide coexistencia, ò simultanea existencia de personas in eodem loco, lo qual no succediò en este caso; porque como dize el testigo, Martin su hermano se auia yà ausentado de Agüero, quando el testigo naciò; y assi no fue posible el comunicarse por su persona, ò personalmente, que es todo vno: por al contrario la comunicacion, que se tiene por cartas, no solo no requiere coexistencia personal, si antes bien la excluye, por auerse introducido para los absentes; *l. eius qui in Prouincia, ff. de rebus cred. § l. 29. ff. de probat.* y assi aunque ayan dicho los testigos se comunicò por cartas Martin con su hermano, se haze muy compatible con auer dicho este en su deposicion, que por su persona nunca se comunicaron.

142 Hazese esto mas claro con el comun vso de hablar, que es de donde naze la verdadera inteligencia de las palabras: *Quia verba secundum communem usum loquendi accipi debent, l. librorum, §. Quod tamen. Cassius ubi Bart. ff. delegat. 3. l. non aliter, ff. eodem, l. labeo, ff. de supellec. leg. l. Cum de lanionis, §. Item vers. optimum ergo, ff. de fundo instruet. l. Cum autem, C. de donat. docet Mantica. de coniect. ult. volunt. Surd. cons. 313. num. 87. § cons. 454. nu. 18. Cardoso in praxi iudicium ver.*



*Verbum num. 8. Fontanella decis. 476. num. 15. Casanate cons. 47. num. 105. Valenzuela cons. 11. n. 15. & cons. 14. num. 37. latè Castillo tom. 5. contr. cap. 86. per totum: Nam vulgaris loquutio, & appellatio pro lege habetur, docet Gonzalez ad regul. 3. Cancel. glos. 11. num. 68. & 69. glos. 13. num. 62. Y el comun vfo que tenemos para dezir, y ponderar, que immediatè trate a Pedro excluyendo todo genero de trato mediato, es dezir: Yo comuniqué a Pedro personalmente este negocio, y con esto queremos significar, que la comunicacion no fue por carta, ni interposita persona, fino barba a barba; porq̃ la comunicacion personal entendemos siempre supone coexistencia personal de las personas que se comunican. Luego en auer dicho el testigo no se comunicò por su persona, ò personalmente Martin, quod idem sonat, no se faca legitima consecuencia diziendo luego no se comunicò por cartas, quia a diuersis non fit illatio, ex tex. in l. Papi-  
*nianus exuli, ff. de minoribus, l. ultim. in fine ubi Bart. ff. de calumniatoribus, l. inter stipulantes, §. Sacram, ff. de ver. oblig. ibi: Sed hæc dissimilia sunt, l. naturalē, §. nihilominus, ff. de acquis. posses. Docent etiam Paris. cons. 18. numer. 10. vol. 1. Lanzel. de attent. p. 2. cap. 12. limit. 2. num. 2. Mar. Ant. var. resol. lib. 1. resol. 106. n. 42. Stephan. Grazian. discept. Forens. tom. 3. cap. 516. nu. 6. & cap. 524. num. 58.**

143 Ni embaraça a lo dicho, el que el testigo diga, q̃ ni aun se vieron: porque esta clausula, que el testigo añade, està aumentatiuè negando la comunicacion personal, respecto de que podian no auerse



comunicado, y auerse visto, & sic amplius dicitur, como es muy frequente, y comun vso de hablar a fulano, no le hablè, ni aun le vi: y la clausula augmentatiua, *ni aun le vi*, no estaua comprehendida, en la que dixo, *no le hablè*.

144 Fue V.S.I. seruido replicar, que està inteligencia puede tener lugar inter extraneos, en los quales tiene es facil el verse, y no hablarse: pero inter proprios, & consanguineos sanguinis, & affectionis vinculum tale, quid non patitur, propter sanguinis nexum, ad *tex. in l. nam, & si parentibus, ff. de in offi. test. iuncta, l. ultim. C. de curat furios*, Tiracuell. ad *l. si si unquam in prefat. n. 78. C. de reuoc. donat. Nicol. Moronus de tregua, & pace, q. 137. n. 17. Larrea decis. Granat. 55. n. 2. Solorzano lib. 2. de patricidijs cap. 16*. Y asì, que Martin, y Pedro hermanos se vieran, y no se hablaran, no es verò simil: Luego el auer dicho Pedro, que no se comunicaron por sus personas, ya supone que no se vieron, por la razon dicha, y aumentando en su deposicion, *que ni se vieron*, es auer comprehendido en la clausula anterior, que no se auian correspondido por cartas; porque aliàs, la siguiente, *ni aun se vieron*, es superflua, entendiendo la antecedente de comunicacion personal rigurosa.

145 Ya se ve, es sobrado delicada la materia, y que tiene mucho de precisiua, por las varias inteligencias que en si admite, y para verificar contradiccion de testigos, ha de ser muy clara, maximè cum sit ab omnibus vnanimiter amplexum, quod omni modo possibili testium interpretatio fieri debet, taliter, vt non ad contrarietatem, sed ad concordant



reducantur, DD. ad text. in l. ubi repugnantia, ff. de reg. iur. l. mutuis, ff. pro Sotio, l. 1. C. de furtis Sur. decis. 276. n. 3. Farin. in praxi crimin. p. 4. cons. 95. n. 7. Ant. Monach. decis. Lucensi 25. nu. 6. Machettius patroc. 4. n. 13. Card. Din. Tusch. tom. 2. lit. C. cons. 1008. Suelves cons. 16 n. 7. in centur.

146 - Y si en algun caso se podia verificar el verse, y no comunicarse sin faltar al afecto de consanguíneos, fue en este, en que dize el señor del Casal, cree no era nacido quando su hermano salió de su patria, y si lo era, seria de edad incapaz de comunicacion, y por esso dixo, que por su persona no se comunicaron. Todo quanto se arguye para verificar contradiccion en este testigo es tacito, y no de letra, & tacita intelligencia non potest desummi, aut ad mitti ad contrarietatem, Bal. in l. de quibus nu. 38. in fine, ff. de legibus.

147 - A los testigos, que parece disienten en la circunstancia del alfafanje, y ballesta, respecto de si la dadiua fue de Pedro a Martin su primo, ò de Martin a Pedro; se responde lo primero, supponiendo, que los testigos, que la tocan en la plica de la moderna probança, solos son el 4. 6. y 8. y estos todos concuerdan, en que la dadiua fue de Martin a Pedro, En la antigua los de la plica, q̄ hablan della son el 3. y 4. cōcuerdā de vista sobre el 3 i. q̄ se los mostrò el mismo Pedro Gōzalez de Agüero, de Somo, deudo de Martin, diziendoles era dadiua de vn primo fuyo de Aragō. Fundase la contradicciō en solo vno de la antigua, q̄ parece disiente, es el 1. y este deposa en Zaragoza, diziēdo, q̄ vio la ballesta en poder de Martin, pero no dize si antes, ò despues de la veni-



da de Pedro, y assi non concludit de tempore, con que no prueua, ad tradita per *Aym. Crauet. de antiq. temporis part. 4. sect. sed enim num. 19. Farin. de testib. q. 63. n. 74.* menos contra los otros que vieron la dadiua en poder de Pedro, despues de la venida a Aragon.

548 Añadese, que es mas verosimil, lo que depofan los de la plica, assi moderna, como antigua, por que de los recibidos en Zaragoza en entrambas probanças, ninguno habla desta circunstancia, si solo este testigo, y de los de la plica, que depofan en Agüero en las dos probanças, hazen mencion della los testigos referidos: luego figuese, que los testigos de vista, y oyda, que allà depofan, son mas verosimiles, por la contestacion, *Farin. q. 62. nu. 331.* y porque deponunt concludenter de tempore, despues que Pedro estuuo hospedado en casa de Martin su primo, y los dos son de vista, y los tres de la plica moderna de auditu, & fama que arguye auerido allà la dadiua.

149 Præterea, aun quando huuiera alguna oposicion en esta circunstancia, que no la ay, no se podia arguir falsa en los testigos, ni para retardar su credito, por ser circunstancia accesorio cuya cõtradiciõ, no embaraça ad probationem. Docet *Bal. in l. i. testium nu. 1. § 16. C. de testibus Decius in cap. licet causam n. 66. de probat. Alexand. cons. 5. nu. 10. lib. 1. Ruin. cons. 36. n. 3. lib. 4. tradunt pro regul. Bolõ. in addit. ad Ioan. Andr. cons. 26. in princ. deci. con. 100. n. 4. Gabriel titl de testib. concl. 2. n. 64. ibi: Loquendo ad affectum probationis, § propterea inferitur, quod satis est, quod testes sint concordantes in eo, de quo principaliter agitur, secus si discor-*  
dent



*dent incircumstantijs.* Cita a muchos Canonistas, que tienen lo mismo, *ex glo. in cap. dudum de conuer. coniug.*

150 Pero resta el verificar, q̄ estemos en caso de circunstancia accessoria, y parece q̄ si: porque la q̄ estos testigos deposan, no està articulada, ni Capitulada en el articulo, ni en toda la cedula del exponiēte, ergo est accessoria, docet *Farin. q. 66. n. 1818. ibi: Varietas autē, & cōtrarietas, tunc dicitur in substantialibus, quādo scilicet illa respicit articulata,* & Paulo inferius: *Id enim, quod est capitulatū dicitur verē, & propriē principale negotium, & substantia, super qua fuit testis acersitus:* sed sic est, q̄ in forma articulata, no fuerō llamados los testigos para depasar tal espificica circūstācia, aunq̄ la digā para mayor demonstracion de la verdad, q̄ el articulo contine, luego se infiere es circunstancia accessoria. Confirmalo con autoridad de *Bal. in rubr. de controuersar. inuect. n. 4. Reminal. sen. cons. 549. n. 7. lib. 3. Accedat, quod testes in circumstantijs interpretandi sunt, ad cōcordiam ad effectum: vt probent, Farin. q. 65. in princ.*

151 Accedat, quod licet ad mittatur, adhuc contrarietas, nō datur in ipsa circunstancia: porque todos concuerdan en que huuo dadiua de Alfánje, y Vallesta: la discordancia que ay, solo es en el modo, q̄ es mas remota circunstancia. Et licet in modo de demonstrationes rei traditæ adsit varietas, constat tamē de re, ad testium veritatem, quod sufficit: *Ex text. in l. demonstr. falsa, ff. de condit. & demonstr. l. si in nomine, C. de testamentis, docet Escobar de purit. & Nobill. p. 1. q. 16. §. 3. n. 42. ubi jasserit: Quod non*



non est plurimum de demōstrationibus curandum  
si de re constat.

152 Vltcrius, quando el dicho de este testigo, que es  
de la probança antigua, nos aya de dañar, nos han  
de aprouechar todos los demas, que en este pro-  
cesso depofaron, quia si contraria noceant fauora-  
bilia prodesse debebūt, ne continēcia causæ diuida-  
tur, ad text. in l. nulli, C. de Iudic. docet Glossa in  
cap. 1. de causa posse. Et prop. Fontanell. decis. 333.  
n. 11. Y así por ningun lado podemos librar mal.

153 Objeptase contra los testigos del exponente 1.  
y 10. de la plica, que son pobres, que han recibido  
dadiuas, que son varios, y singulares, y otras excep-  
ciones de tabla, q̄ se alegan, y no se prueban: Cōtra  
el 1. 2. 3. de los q̄ deposan en Zaragoza, q̄ son deu-  
dos del probāte, el 1. por afinidad, cōtrahida por a-  
uer casado vna deuda del probāte cō el testigo, y el  
1. y 2. que son consanguineos, ex linea materna, y  
no prueban grado, debebāt probare secundū Glos.  
in cap. consanguinei 31. q. 5. Abb. in cap. literas nu.  
8. vers. Et quod dixi DD. probat. Alber. in tract.  
de testibus cap. 6. n. 10. Masc. de probat. lib. 8. concl.  
74. n. 3. Contra el 10. de Çaragoça, y el 1. 7. y 12.  
de la Comission, que son amigos, y Familiares. Dan  
por razón se pascan, y comunicā con el exponiēte, y  
el 12. que ha dicho en publico, tenia justicia, y que  
al 10. lo ha hospedado en su casa; pero todas estas  
excepciones, son parui momenti, Sesse decis. 415. n.  
14. ibi *Eas excepciones repelli, qualis est resultans  
ex Familiaritate, cohabitatione, societate, loquutio  
ad aurem, que non multi sunt ponderis.*

154 Præterea, quando fueran releuantes las excep-  
cio-



ciones, y por ellas los testigos referidos, tuuieran menos asegurado el credito en esta causa, tamen coadiubantur alijs, quam plurimis testibus plusquam 60. qui nulla (etiam minima) exceptione laborant, quibus aliorum fides confirmata manet, cū testes minus idonei coadiubentur per magis idoneos: *DD. in l. si quis ex argumentarijs, S. cogen- tur vers. Quid enim, ff. de edendo, Ant. Gabr. tit. de testibus concl. 14. nu. 13. Farin. qui multos allegant q. 62. n. 328. Coadiubātur, etiam ex adminiculis ab alijs testibus dictis, Far. q. 62. n. 335. Masc. de prob. li. 1. cōc. 98. post n. 15. Coadiubātur etiā propter corū honestatē, & probatā vitam, Casan. cons. 36. n. 1. vers. & testes sunt, & in cons. 37. n. 3.* Y en terminos de excepciones de afinidad, y consanguinidad, procede lo mismo, vt defectus idoneitatis vnius testis supleatur per alios cōtestes. *Franc. Curt. in tra. de testibus cōcl. 1. n. 5. Masc. de probat. lib. 1. cōcl. 26. n. 5. Gabr. tit. de testibus concl. 13. n. 17. concl. 15. n. 7.* Aqui concurre mucho numero de testigos, que sufragan varios adminiculos, que corroboran integridad de vida, y costumbres, que acompañā. Ergo omnibus munimentis nostra probatio fulcitur, igitur integra fides testibus tribuenda. Cum præterea omnia requisita de quibus in *cap. licet ex quadam de testib.* in illis concurrant.

155     Objetasse tambien, que la probança antigua traída por compulsa de Trasmiera, y la que se hizo por la Real Audiencia, que se ha manifestado, discuerdan, en que el testigo 4. en la probança traída por compulsa, se llama Pedro Fernandez Maçuca, y acá es Iuan Fernandez Velasco, Pero se satisfaze



ex ventre processus, pues se dexa ver, que es inuer-  
 sion del orden, que solo consiste, en que es testigo  
 5. el que auia de ser 4. y 4. el que auia de ser 5. Tam-  
 bien se objeta, que el testigo 9. en la copia mani-  
 festada, se dize Iuan Ortiz de Arruba; y en la cõpul-  
 sa Arrubayen. Que el 10. en la copia, se dize Iuan  
 Gutierrez de la Calleja, y en la compulsa de la Ca-  
 xa. Pero todas estas discordancias, nullius sunt mo-  
 menti, porq̃ patēt, ex notorio errore scripture prop-  
 ter omissionem, aut ad positionem alicuius silauæ,  
 quod nocere non potest, docet *Imola ex text. in l.*  
*si quis infundi vocabulo, num. 13. ff. de legatis 1.*  
*Gratian. discept. 830. n. 8. & error non officit, quā-*  
*do de illo constat ex ipsa scriptura, l. si librarius,*  
*ff. de regul. iur. Valenzuela cons. 11. num. 43. Suel-*  
*ues cons. 38. num. 6. in centuria, ubi error scriben-*  
*tis non nocet.*

15 6 Vltcrius obijcitur, que en la probança antigua  
 traída con plica de Transmiera, se hizo visura, y se  
 hallò venian las deposiciones de los testigos, sin la  
 cedula de articulos. Pero esse inconueniente lo alla-  
 na el mismo Notario, que atesta se recibieron los  
 testigos, sobre los mismos articulos, que de acá se  
 remitierõ en la plica cerrada, y sellada. Y el no auer  
 los buelto a inferir con las deposiciones de los te-  
 stigos, fue falta de legalidad, y error, ò inaduerten-  
 cia del Notario, como consta, y se vee en la misma  
 plica, y assi no daña, & iudex docto de errore tene-  
 tur veritatem lequi, *l. si post divisionem, ff. de iur.*  
*& facti ignor. l. fin. §. item quasitum, ff. de condict.*  
*indebiti, l. assumptio 6. ff. ad municipalem, cum mul-*  
*tis docet, Valenzuela cons. 90. à numer. 101. Suel-*



*nes consil. 58. numer. 4.*

157 Obijcitur, & etiam, que en la probança antigua, el Lugar de Torrijo diò su cedula de contraditorio, y se recibieron testigos contra el probante, y q̄ no se hallan las deposiciones en processo: faciendo por consecuencia, que se han rasgado: Pero para tener fundamento esta objeccion, auia de auerse pido visura, para averiguar si auia señal de lacrado, ò rasgado en el processo antiguo, como quiere la parte cōtraria, vt in simili, docet *Suelues cōs. 38. n. 2. vers. Secundo respondetur in centuria*: Y quando se huuiera hecho visura, se hallarà lo contrario: ex ritu processus; porque no auiedo publicado el Lugar de Torrijo, vt patet in processu, no podian auerse inferido las deposiciones de los testigos q̄ fingen: Luego es sin fundamento el reparo.

158 Dize se tambien, fueron los testigos del expniente en el processo acusados criminalmente: y lo prueban con testigos de auditu de los vezinos de Torrijo, y vno que dize los viò presos en Aescalera, deposa dos años antes de su memoria. Dizen cosas en este punto los testigos ex aduerso, q̄ ellos se traē la reccēdacion de falsos, por lo inuerosimil: Inuerosimile enim speciē falsitatis habet, ex l. ob carmen, §. ult. ff. de testibus, cap. uerosimile de presumpt. docet *Menoch. cons. 399. n. 14. tenet Valenzuela cons. 97. n. 8. semic. 1.* Y porque otros expressamēte deposan contra el hecho de la verdad, pues dizen fueron acusados dos testigos por auer depuesto falso, y consta en processo, no depusaron tales testigos.

159 Y quando no tuvierā estos defectos de inuerosimilitud vnos, y de falsia otros, no se probaua biē cō testi-



testigos, el auer sido apellidados los del probante, sino que se auia de auer hecho fe del apellido: Quia acta judicialia, non possunt testibus probari: *Ex tex. in cap. quoniam contra de probationibus, l. ne arbitris, C. de arbitris Bart, in l. ult. C. de edicto Diui Adri. tolendo Guido Pap. in sig. 275. Masc. de probationibus concl. 1190.*

160 Objeptase tãbien con algunos testigos de la plica del reccõtradiçtorio del Fisco, q̃dizẽ nũca han oydo, que en el Lugar de Pomanes, aya auido persona, que se llamasse Doña Maria de la Gandara, y aun dizen, que oyeron a sus antiguos que no la auia auido, es mucho dezir, que pusieran se en conuersaciõ, persona que no huuo en el mundo. Pero de toda esta duda nos saca el testigo 11. ex aduerso, à mas de los muchos que deposan afirmatiuè por el exponiente, que eran bastantes para excluir la negatiua mal coartada del por la parte contraria, vt videre est in depositionibus suorum testium.

161 A la objeccion, q̃ se haze de que para las pruebas de la familiatura, no salieron los Comissarios del Reyno, se responde, que no consta, sino por testigos de auditu, y estos nombran antiguos que viuen, con que no hazen prueua, antes bien induzen presumpcion contra el producente, docet *Aym. Crauet. de antiquit. temp. p. 1. sec. viso de fama nu. 7. Menoc. de arbitr. quest. lib. 2. casu 475. nu. 6. Et conf. 93. nu. 54. lib. 1. Et conf. 206. num. 36. Honde. conf. 17. num. 16. qui omnes asserunt non modicã contra producentem oriri præsumptionem, cum illi testes, qui potuerunt examinari, non producentur.*



162 Y aũ dado caso, q̄ probarã estos testigos, no se infiere por legitima cõsequencia, q̄ Martin fuesse Regnicola. Porq̄ no cõsta de q̄ grado se hazen las informaciones para la Familiatura, antes biẽ lo q̄ ex processu consta, es que el mismo Comissario, q̄ fue a hazer las pruebas, dixo, que sabia que el probante descendia de Asturias de la Casa, y Solar de Agüero, *es el testigo 10. sobre el 24. tenemos el mayor apoyo, donde busca el Fisco la contradiccion.*

163 Al reparo que se hizo, en que la citacion, ad videndum iurare testes, fue vaga por no auer asignado Lugar cierto, ad tradita per *Vant. de nullit. ex defect. citat. num. 65. Portoles ver. Citatio num. 2. Et ratio quia vagari, non licet cum alterius damno, l. prator edixit, ff. de iniurijs, Post. obseru. 84. num. 79.* Se responde, que auiendo dicho el exponiente, tenia testigos en el Lugar de Agüero, y pidiendo plica de articulos con letras dirigidas al Iuez Ordinario de dicho Lugar, y auiendose citado, a ver abrir dicha plica, y recibir testigos; de precisso, y sin que pudiera quedarle duda a la parte citada, quedò coartada la citacion al mismo Lugar de Agüero, donde se dixo, que era Iuez Ordinario, a quien las letras iban dirigidas: Y assi no podia dudarse, donde auia de ser la comparicion: quia Iudices Ordinarij semper habent certum, & depuratum Tribunal, & ideo non solent exprimere locum: quia intelligitur de loco solitæ residentia: *Ex text. in cap. cõparati de appellat. l. si ut proponis, C. quomodo, & quando Iudex, ubi Bart. & Ang. & in l. 1. §. hac stipulatio, ff. si cui plus, quam per legem.* Y assi el dia que se dize en la citacion, quod citatur ad apariendam plicam coram Iudice Ordinario Loci de



Aguero, se està dicho, el lugar de la comparacion. A diferencia del Iuez delegado, que este conforme à drecho no tiene cierto, y determinado lugar de residencia: y asì es preciso, que diga, y explique el lugar coartado, donde huuiere de comparecer el conuenido: *Ex text. in cap. fin. de rescript. cap. prudentiam, §. ult. de Offi. delegati, l. de etate, §. nihil, ff. de interrog. act. docet Alexand. cons. 71. in princ. lib. 7.* Pero por el contrario, como queda dicho en el Iuez Ordinario, nombrado con la calidad de tal, es ociosa diligēcia, porq̃ en ella se dize el lugar a quo, *Iudex accepit denominationem, & vbi est radicata iurisdictione*, y asì auiendo dicho era Iuez Ordinario del Lugar de Aguero, *in ius vocati illic tenebātur comparere, dum alius Locus, non demonstraretur.* *Ex doctrina text. in l. si locus 38. ff. de iudicijs.* Con lo qual queda libre de esta objeccion la plica de la probança antigua.

164 Convencida la parte contraria, que a tan calificada probança, no puede dar euasion competente, recurre a dezir, que los descendientes de Martin I. no pueden gozar de la Nobleza, que èl no tuuo; porque aunque aquel fuesse hijo de padres Nobles, no fue de legitimo matrimonio procreado, si solo natural, y que conforme las Leyes de Castilla, donde naciò, los naturales no gozan de Nobleza. Para prueba de esto trae vn solo testigo, y este Arriero, q̃ dize ha oydo en Castilla, que los hijos naturales, no gozan de Nobles.

165 Pero lo contrario es cierto, suponiendo la distincion, que se deue hazer entre naturales, y espurios, siue ex damnato coitnuatis, q̃ aunque sea  
asì



así estos no gozen, vt tenet *Gutierrez lib. 3. pract. quest. 23. numer. 4.* Pero los naturales indubitavelmente gozan, como lo dixo la ley de la partida, *l. 1. tit. 11. part. 7. ibi.* Hijodalgo es aquel que es nacido de padre, que es Hijodalgo, quier lo sea la madre, quier no lo sea: Solo que sea muger velada, ò amiga: En conformidad lo enseñan todos los DD. Castellanos, *Otalora de Nobilitate 2. part. 3. princ. cap. 3. Auendaño in dictionar. ver. Hijodalgo vers. Ista tamen regula, Pelaez de maiortu 2. part. quest. 2. num. 108. Tello in l. 11. Tauri n. 2. Azebedo cons. 24. num. 27. Meneses in l. naturalis in princ. nu. 9. ff. de praescriptis verbis, Illustrat Tiraquell. de Nobilitate cap. 15. num. 10. Nicolas Garcia de benef. 7. part. cap. 15. num. 94. Alexand. cons. 6. num. 13. lib. 2. Paleotus de notis, & spurij cap. 27. num. 8. Lara in compendi vite hom. cap. 7. n. 5. Gratian. discept. 554. n. 52. Et cum illis docet Escobar de puritate, & Nobilitate part. 1. quest. 8. §. 3. num. 51. & 52. ibi: Quo ad verò statuta, quae Nobilitatem exposcunt, alia est causa filiorum naturalium, qui Nobilitate fruuntur paterna, alia quidem spuriorum, qui nascuntur ex incestuoso, & damnato coitu, qui Nobilitate, non fruuntur. Con que parece queda satisfecha esta objeccion.*

166 Ponderase entre los modos de probar la Nobleza por adminiculo, y circūstācia el viuir con lustre, y porte honorifico q̄ indica ingenuidad de sangre, *Elegans tractatio ingentam quādam Nobilitatē ostendit*, docet *Fontanell. de pactis nupt. clau. 7. gloss. 3. p. 15. nu. 54. 55. & 58. Cabedo 2. par. decis. 73. nu. 14. Guido Papa quest. 391. Gracian. discep.*  
fo-



*forens. cap. 590. num. 15. § 21. Crauet. cons. 549. num. 7. § 8. Rota apud Farin. decis. 249. nu. 13. in se-  
lec.* Iuntase el auer ocupado los antecessores de  
la familia puestos honorificos, como se verifica en  
el Licenciado Antonio Gonzalez de Agüero, cuya  
persona por su calidad, y prendas, nombrò la Ma-  
gestad Católica de Felipe III. en Canonigo de la  
Iglesia Metropolitana, el año de su secularizacion,  
q̄ fue el de 1605. como refiere el Doctor Vicencio  
Blasco, en su historia Eclesiastica tom. vlt. fol. 416  
donde dize, que auiendo sido hecha muy cuidadosa  
inuestigacion, de las personas de mas calidad, y prẽ-  
das, que se hallauan en este Reino, entre otras fue  
nombrado por su Magestad el Licenciado Antonio  
Gonzalez de Agüero, que a la sazón ocupaua Vaca  
de Colegial mayor en la Vniuersidad de Alcala.  
Este fue tio del probante, la identidad nos prueua  
los testigos ex aduerso como se ha visto.

167 Conduze tambien, como vehemente presump-  
cion de Nobleza, el auer casado los ascendientes de  
la linea del probante, con personas principales, è  
ilustres, de que consta en pro cesso por el casamien-  
to de Doña Juana de Agüero, con el mayorazgo  
de los Veras. El padre del probante, con Doña  
Regula de Vera su madre: y otros muchos que ha a-  
uido en esta familia, que se podian alegar, que con-  
stituyẽ tambien muy particular adminiculo, por la  
razon que diò la *Rota apud Farin. selec. lib. 1. de-  
cis. 504. n. 9. ibi: Quæ passim solent esse indicia no-  
bilitatis, cum pares paribus matrimonio copullen-  
tur.*



Y finalmente despues de tantos como se han pōderado, no es poco adminiculo, è indicio de la Nobleza desta Familia, la oposicion, y contradicion grande, que ha padecido el exponente, a cadaque, que siempre excitò la envidia contra las mas nobles familias, como adierte *Escobar de puritat. & nobilita. p. 1. q. 12. S. num. 34. ibi: Cum nullus sit honor, nec nobilium familiarum splendor qui à calumniantium scorpionum morfu securus euadat, nec puritas, nec nobilitas, qua inimicorū insidijs non periclitetur.* Y aūq en este Reino causa nobilitatis benigne tractari debeāt, como enseña el *S. R. Sesse decis. 2. n. 13. tamē nunquam deffecere inuidi detractores, qui acriter, & accerrime eas tractauarint, como en el mismo Reyno obseruò Cenedo in collect. 6. li. 6. decret. pag. 339. Nemo mortaliū qui domus sua statū, & dignitatē augere cōtendit se credat a simili calumnia tutū, nā plerosque vidi mus, qui in se nimīū confidebant, & generis sui claritatem illesam, & intactam esse putabant, quam post modū calumniantiū insidijs peclitantē prospeximus.* Vease q ha sido precissa calumnia, y emulaciō de los vezinos de Torrijo. Porque se conoce solo ha sido querer seguir, y aun adelantar el empeño de la azerrima oposicion, que sus antiguos hizieron a esta Familia, pues aunque han procurado velar, y ocultar el ser parte formada en este processo, sin poderlo disimular, lo han manifestado con la asistencia de Procurador, y Aduogado, en las informaciones que por parte del Regio Fisco se hā hecho en esta causa. Y cō todo el desvelo, jamas han podido incluir ascēdiēte alguno desta familia cō los an-



tiguos Agueros, que suponen de muchos años auia en dicho Lugar, y assi se puede dezir con *Quint. li. 5. inst. orat. cap. 3.* que a quanto se ha opuesto a esta causa, *Quod malignitas dedit innitium, & credulitas incrementum.* Por lo qual recurre el exponiente al Tribunal de V.S.I. *ut per hos legitimos iustitie trames, ut dicebat Imp. Iustin. calumniarum iniquitates repellat.* Por interes publico. *Publice enim interest, ut familiarum dignitas salua sit, l. 1. §. sed & si 13. ff. de vtr. inspic.* Por el mayorq̃ puede tener el exponiente, *Melius est bonum nomen quam diuitia multa.* Y vltimamente por todo lo dicho espera esta parte de la rectitud de V.S.I. ha de tener seguro apoyosu justicia. Prout iuris esse censeo. Salua in omnibus Integerrimi Senatus Censura. Cæsar Augustæ 1. Augusti 1656.

*El Doct Lamberto Antonio Vidania.*